

4  
436 J  
c d  
1  
1996

Director de la Biblioteca  
BIBLIOTECA

INSTITUCIÓN UNIVERSITARIA  
SERGIO ARBOLEDA

Serie Major - 2

JORGE VÉLEZ GARCÍA

---

# LOS DOS SISTEMAS DEL DERECHO ADMINISTRATIVO

Ensayo de Derecho Público Comparado

SEGUNDA EDICIÓN

---

Santa Fe de Bogotá D.C., 1996

## ÍNDICE GENERAL

	Páginas
PRÓLOGO	XVII
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN	XXIII
CAPÍTULO I	
DE CÓMO SE FORMÓ Y QUÉ ES EL DERECHO ADMINISTRATIVO.	1
1. La materia examinada	1
2. Razón de ser del Derecho Administrativo	2
3. Breve historia de un gran conflicto	2
4. La injusticia de los gravámenes	4
5. Conatos de enmienda	5
6. Los funcionarios de la Monarquía	6
7. Relaciones entre el súbdito y la autoridad administrativa	8
8. La Lucha entre Parlamentos y Administradores	10
9. El fracaso de las reformas y el triunfo de la Revolución	11
10. La dicotomía entre la justicia judicial y la justicia administrativa	12
11. El "Droit Administratif", efecto de varias causas	15

12. Los rasgos salientes del "Droit Administratif"	17
13. La importancia de las formas	21
14. Prerrogativas de la Administración o del Derecho Público	22
15. Protección de los Derechos Individuales	22
16. El propósito y el contorno del "Droit Administratif"	24
17. El Derecho Administrativo y el Derecho Civil	25
18. Los medios de acción y defensa del Derecho Administrativo	27
19. Personalidad jurídica del Estado	30
20. La extensión de un concepto	31
21. El otro sistema del Derecho Administrativo	32
22. El dato fundamental del Derecho Administrativo	33

## CAPÍTULO II

### DE QUÉ ES EL COMMON LAW Y QUÉ SIGNIFICA LA RULE OF LAW 39

23. Caracteres generales del sistema angloamericano del "Common Law"	39
24. La "Equity" como enmienda al formalismo	41
25. La Costumbre, dispensa suprema del sistema	44

---

26. Aspectos favorables y desaciertos del sistema	47
27. La realidad objetiva del sistema y el pensamiento de los juristas	51
28. La costumbre, "derecho primigenio," su originalidad y transformación	54
29. La Formación de la "actio equitatis"	55
30. Aproximación al valor semántico del "Rule of Law"	61

### CAPÍTULO III

#### DEL COTEJO PUGNAZ ENTRE "DERECHO ADMINISTRATIVO Y "RULE OF LAW".

 69

31. Recapitulación abreviada en torno al "Droit Administratif"	69
32. Síntesis de la crítica de Dicey	71
33. La raíz de la discrepancia	75
34. Los Todopoderosos guardianes del "Tesoro de la Justicia"	77
35. Las objeciones a la tesis de Dicey	80
36. La Legislación subordinada de Emergencia Nacional	83
37. Otras muestras de legislación autónoma y subordinada	87

38. Los medios de impugnación y los "Writs" del proceso:	93
i) Los recursos	93
ii) Los actos del proceso	94
1. Writ of Mandamus	95
2. Certiorari	95
3. Prohibition	96
4. Injunction	96
5. Declaration o Declaratory Judgment	96
6. Subpoena	97
7. Warrant	97
39. Los órganos judiciales del common law	97
40. La unidad y continuidad de la jurisprudencia	100

#### CAPÍTULO IV

### DE LOS TRIBUNALES ADMINISTRATIVOS Y DE LAS FUNCIONES CUASI-JUDICIALES 113

41. No todo el Derecho de la Administración emana de "La Ley ordinaria de la Tierra"	113
---	-----

---

I PENETRACIÓN DE LO JURISDICCIONAL EN LO ADMINISTRATIVO	114
42. Proliferación de Tribunales Administrativos	114
43. La función “cuasi-judicial” en el área del Transporte	117
44. Los Tribunales Administrativos en el Servicio de la Salud Pública	119
45. La actividad “cuasi-judicial” en el manejo de los negocios	119
46. Las funciones judiciales del Secretario del Interior	120
47. Tribunales para resolver los Problemas de Asilos Infantiles	121
48. Actividad cuasi-judicial del Ministro de Planeamiento Urbano y Rural	121
49. Un ejemplo conspicuo de procedimiento administrativo de ribetes judiciales	123
50. Actuaciones de índole judicial en el Sector de la Educación	124
51. Los repuntes de la jurisdicción en el sistema de Seguros Sociales	125
52. Otras incursiones de lo judicial en lo administrativo	129
53. Los Tribunales Internos o Domésticos	135
54. Aparentes causas del uso de formas judiciales en la administración	140

II LA TODAVIA INDETERMINADA NATURALEZA DE LO "CUASI-JUDICIAL"	144
55. La imprecisión entre lo que es "judicial puro" y lo "cuasi-judicial"	144
56. La "mentalidad judicial" considerada como panacea	146
57. La "Policy" como objeto de las formas cuasi-judiciales	148
58. El divertimiento de los "Cuasi"	153

## CAPÍTULO V

DE LA DESJUDICIALIZADA ADMINISTRACIÓN DE FRANCIA Y DE SUS DOS ÓRDENES JURISDICCIONALES	161
59. La informalidad de los Recursos Administrativos	161
60. Diferencias entre los recursos Administrativos y el Contencioso	164
61. El Consejo de Estado estructura y formación	165
62. Composición y funcionamiento	167
63. Los Tribunales Administrativos	169
64. El Proceso Contencioso administrativo	170
65. Representación calificada y composición profesional	173

---

66. El Tribunal de Conflictos	174
67. Esquema de la justicia judicial en Francia	175
68. La Vieja y siempre nueva justicia de Francia	178
69. La Copia colombiana del régimen contencioso napoleónico y francés	184
70. La Extensión del Control jurisdiccional a todos los actos de la Administración	191

## CAPÍTULO VI

### DE LA CONVERGENCIA HACIA LA UNIDAD DE LOS TRES PODERES EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO NORTEAMERICANO 197

71. Los 3 poderes del Estado y su confusión en ciertos entes	197
72. La Administración como la "praxis contigua" a los fines del Estado	199
73. Las agencias reguladoras	205
74. Mutabilidad y asimetría de la organización administrativa	208
75. La distinción entre Departamento Ministerial y Comisión Independiente	211
76. Los avatares de la transferencia de poderes a las Agencias	213

77. Las distintas corrientes en materia de "Standards"	221
78. Los Estatutos estatales de delegación de poderes.	228
79. El ejercicio administrativo de la función jurisdiccional	232
80. Alcance y limitaciones del juzgamiento administrativo	235
81. La información como sanción	249

## CAPÍTULO VII

DE LOS ACTOS DE LA ADMINISTRACIÓN NORTEAMERICANA Y DE SU FORMACIÓN	257
82. Reglas, Ordenes y Licencias	257
83. Los caracteres legislativos de las Reglas o Regulaciones	261
84. La Interpretación y el Procedimiento	263
85. La participación de los administrados en la formación de las Regulaciones	266
86. El proceso de adjudicación para la formación de órdenes	271
87. El derecho a "ser oído" pivote de la "Adjudication"	272

---

1.	<i>Distinción entre “Derecho” y “Privilegio”</i>	272
	a) Licencias	273
	b) Inmigración	273
	c) Empleados oficiales y contratos administrativos	274
	d) Asistencia pública	274
2.	<i>La conversión de privilegios en derechos</i>	275
3.	<i>El interés general titular de “Standing”</i>	281
4.	<i>Procedimientos Prejudiciales</i>	283
5.	<i>La notificación (notice) del proceso</i>	284
88.	El “Hearing”, etapa medular del proceso de adjudicación	285

## CAPÍTULO VIII

### DE LA REVISIÓN DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS Y DE LOS PRESUPUESTOS DE REVISIBILIDAD.

89.	La legalidad administrativa puesta a prueba	297
90.	La revisión judicial	299
91.	Los elementos de la procedibilidad revisora	301

A. <i>Revisión Estatutaria</i>	301
B. <i>Standing</i>	304
C. <i>Primera Jurisdicción y agotamiento de recursos</i>	311
D. <i>La Madurez (Ripness) o revisibilidad del caso</i>	316

## CAPÍTULO IX

DE LOS MEDIOS DE IMPUGNACIÓN Y DE LA JUSTICIA REVISORA EN NORTEAMERICA	321
92. Los recursos contra la validez de los actos administrativos	321
93. Los recursos estatutarios	322
94. Ejecución coercitiva y utilización de recursos	323
a) El apoyo judicial	323
b) Writ of Mandamus	324
c) Declaratory Judgment, Injunction, Certiorari, Habeas Corpus, Prohibition	325
95. La responsabilidad del Estado	326
96. La Justicia en Norteamérica	333
97. La Jurisdicción constitucional	335

## CAPÍTULO X

DE CÓMO Y CUÁNDO SE ORIGINA LA  
SUPREMACIA JUDICIAL. 339

98. El predominio de los jueces 339

99. Pros y contras 342

100. La batalla por la integración 343

101. El enfrentamiento de Little Rock 345

102. Las secuelas de una decisión 348

103. Otras conquistas jurídicas 348

104. La peregrinación de Selma 349

105. Otros derechos consolidados por la Corte 350

## CAPÍTULO XI

DE LA CONFRONTACIÓN ENTRE EL PODER  
JUDICIAL Y LOS DEMAS PODERES. 353

106. Discordias con el ejecutivo 353

107. Reacción del Ejecutivo 356

108. El resultado del diferendo 357

109. Otros enfrentamientos Corte Vs. Ejecutivo 358

110. La inestabilidad de la Jurisprudencia	359
111. La Justicia Criminal Norteamericana	360
112. Libertad a prueba y bajo palabra	362
113. El ámbito profesional, su diversificación y complejidad	364
114. La doctrina jurídica en EE.UU. y sus más eminentes cultores.	367
115. La influencia de los jueces en la sociedad Norteamericana	378

## <sup>1</sup> CAPÍTULO XII

DE LA TEORÍA SEPARADORA DE MONTESQUIEU Y ALGUNAS APOSTILLAS FINALES ACERCA DEL PODER	383
116. Primer problema, el método	383
117. Segundo: la flexión del esquema clásico	387
118. Tercero: poderes y contra-poderes	392
119. Cuarto: la virtud como "principio" de la democracia	399
120 Quinto: el truismo de la igualdad	402
121. Sexto, las "desigualdades" de la "igualdad"	404

---

122. Séptimo: inautenticidad de la representación	408
123. El Derecho, mucho más que la ley del Estado	409
124. La rama judicial, centro del poder jurídico	412
ÍNDICE ANALÍTICO	419
ÍNDICE DE CASOS	453