

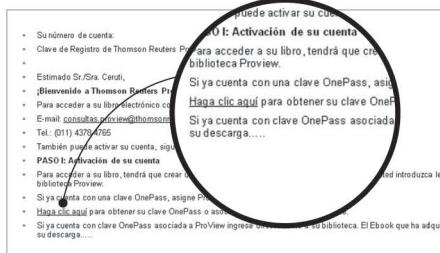
THOMSON REUTERS

LA LEY



SI ES LA PRIMERA VEZ QUE USA UN eBook DE THOMSON REUTERS

- 1 Recibirá un correo electrónico con la información necesaria para el acceso a su eBook. Allí deberá hacer clic en el *link* y obtener su clave **OnePass**.

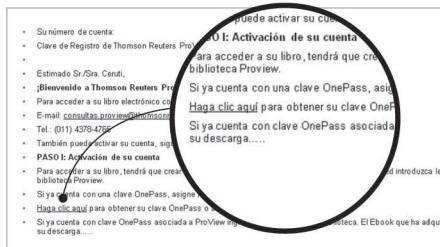


- 3 A continuación, complete los campos requeridos y cree su perfil. **Importante:** El USUARIO y CONTRASEÑA elegido en este proceso le permitirán ingresar a **ProView** para poder visualizar su eBook.



SI NO ES LA PRIMERA VEZ QUE USA UN eBook DE THOMSON REUTERS

- 1 Recibirá un correo electrónico con la información necesaria para el acceso a su eBook. Allí deberá hacer clic en el *link* y asociar su eBook a su cuenta.



- 3 Finalmente su eBook está listo para descargarse en la aplicación **ProView**.

- 2 Ingrese el NOMBRE (este nombre puede ser cualquier palabra, no tiene ningún tipo de limitación) y dirección de correo electrónico.



- 4 Finalmente, aparece un mensaje de registro que confirma el acceso a su libro electrónico. Para descargar la aplicación **ProView** y poder consultar su eBook siga las instrucciones que aparecen en la siguiente página.

- 2 Ingrese el NOMBRE (este nombre puede ser cualquier palabra, no tiene ningún tipo de limitación) y dirección de correo electrónico.

Importante: utilice la misma dirección de correo electrónico registrada en **OnePass**.



FORMAS DE ACCESO

ACCESO DESDE SU IPAD O TABLETA ANDROID

Descargue la aplicación Thomson Reuters PROVIEW™ en su iPad o tableta Android:

- Entre en **iTunes Store y busca ProView** para acceder a la aplicación de **iPad en iTunes Store**.
- Entre en **Google Play y busca ProView** para acceder a la aplicación de **Android en Google Play**.

ACCEDE A SU BIBLIOTECA

- **Abra la aplicación** de Thomson Reuters PROVIEW™ en su iPad o tableta Android.
- **Inicie la sesión** introduciendo su usuario y **contraseña OnePass**.
- El libro electrónico que ha adquirido está **disponible en su biblioteca**.
- **Descargue el contenido del libro** haciendo clic **en el ícono del libro electrónico** (este paso sólo es necesario hacerlo la primera vez que accede al contenido y es preciso que el iPad o la tableta Android esté conectado a Internet).
- Una vez descargado, el libro electrónico ya está disponible para su consulta.

ACCESO DESDE SU ORDENADOR

Descargue la aplicación de escritorio de Thomson Reuters PROVIEW™ para PC (Windows o Mac):

- Entre en
<http://thomsonreuters.com/site/proview/proview-for-window-mac/> para descargar la aplicación para su ordenador Windows o Mac.

THOMSON REUTERS PROVIEW™ DESDE SU NAVEGADOR

Si lo prefiere, puede acceder a Thomson Reuters PROVIEW™ desde su navegador:

- Entre en la página web
<https://proview.thomsonreuters.com> e introduzca su usuario y contraseña OnePass.

SI TIENE DUDAS O PROBLEMAS CON EL PROCESO DE ACTIVACIÓN DEL eBOOK, PUEDE LLAMAR AL TELÉFONO **0810 222 5253**



THOMSON REUTERS

LEY 26.944.
RESPONSABILIDAD
DEL ESTADO
Y FUNCIONARIOS



LEY 26.944.
RESPONSABILIDAD
DEL ESTADO
Y FUNCIONARIOS

LA SITUACIÓN EN LAS PROVINCIAS



ALEJANDRO DALMACIO ANDRADA

THOMSON REUTERS

LA LEY

Andrade, Alejandro Dalmacio
Ley 26.944: responsabilidad del Estado y funcionarios / Alejandro Dalmacio Andrade. - 1^a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2017.
384 ps.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-3220-6

1. Derecho Público. I. Título.
CDD 340

© Alejandro Dalmacio Andrade, 2017
© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2017
Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires
Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados
Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved
No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 250 ejemplares

ISBN 978-987-03-3220-6

SAP 42076728

ARGENTINA

A Verónica y a María Eugenia.

*Al Poder Judicial de la Provincia de Santa Fe,
en cuyo ámbito aprendí a administrar justicia.*

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
CAPÍTULO I	
INTRODUCCIÓN	
1. Origen y conformación jurisprudencial de la responsabilidad del Estado hasta la sanción de la nueva ley y del reciente Código Civil y Comercial.....	1
2. El advenimiento de la nueva normativa: el Código Civil y Comercial y la nueva ley de responsabilidad del Estado 26.944	3
3. El plan de la obra. Breve anuncio del contenido de este libro	6
CAPÍTULO II	
FUNDAMENTOS CONCEPTUALES Y CONSTITUCIONALES	
1. Fundamentos conceptuales de la responsabilidad del Estado	13
2. Los fundamentos constitucionales y su importancia actual. Las Constituciones provinciales	16
CAPÍTULO III	
COMPETENCIA PARA LEGISLAR	
1. El interrogante: ¿Son inconstitucionales los artículos 1764 a 1766 del Código Civil y Comercial? ¿La LRE ha invadido un ámbito que no le es propio?	23
2. Las opiniones doctrinarias	25
3. Nuestra opinión sobre el particular	30

CAPÍTULO IV
LA LEY 26.944 Y SU ALCANCE

1. Los fundamentos expuestos en el debate parlamentario	37
2. Fundamentos de la LRE. ¿Justicia distributiva o conmutativa?	39
3. Nuestra opinión: el derecho de la responsabilidad pertenece al ámbito de la justicia conmutativa. Sus consecuencias	40
4. Acotado alcance de la LRE. Supuestos no aprehendidos (Estado dueño o guardián, Estado empresario, etc.). Su régimen. Nuestra opinión	45
5. La analogía. Nuestra opinión. Sus amplios despliegues	51
6. Carácter ambivalente de la LRE	55
7. La LRE no goza del favor de la doctrina	60
8. Invitación a las provincias a adherir. Las municipalidades carecen de atribuciones originarias	64

CAPÍTULO V
OBJETO DE LA LRE

1. El ámbito de vigencia de la LRE	69
2. Tipo de responsabilidad: objetiva y directa	70
3. Se han prohibido los daños punitivos, no las astreintes	74
4. La prohibición de la sanción pecuniaria disuasiva constituye una cuestión de política legislativa. Pero, en nuestra opinión, pueden aplicársele multas al Estado en el ámbito de la ley de defensa de los consumidores	79
5. En general, las astreintes les resultan aplicables al Estado y a los funcionarios	81

CAPÍTULO VI
**RESPONSABILIDAD POR ACTIVIDAD
 E INACTIVIDAD ILEGÍTIMA**

1. Los hechos ilícitos	89
2. Daño cierto	89
3. Imputabilidad a un órgano estatal	91
4. Relación de causalidad adecuada	92

	Pág.
5. La falta de servicio	94
6. Sectores de la responsabilidad por falta de servicio en la jurisprudencia.....	100
7. Extensión de la reparación	107
8. La responsabilidad por omisión.....	109
9. Criterios acerca del alcance de la responsabilidad por omisión	109
10. La jurisprudencia bordada alrededor de los arts. 1074 y 1112 del Código derogado	111
11. La responsabilidad por omisión en la LRE.....	115
12. Nuestra opinión	117
13. Responsabilidad por actividad judicial	120
14. Falta de servicio y error judicial	122
15. Personas que sufrieron prisión y resultaron luego sobreseídas o absueltas. Detención excesiva. Excesiva demora en la tramitación	125

CAPÍTULO VII

RESPONSABILIDAD POR ACTIVIDAD LEGÍTIMA

1. La doctrina jurisprudencial de la responsabilidad del Estado por sus actos lícitos.....	133
2. La responsabilidad por actividad legítima en la LRE	135
3. El carácter “excepcional” de esta especie de responsabilidad.....	135
4. Requisitos. La exigencia del daño “actual”. La relación de causalidad “directa, inmediata y exclusiva”	137
5. Requisitos propios: la ausencia de un deber jurídico de soportar el daño y el sacrificio especial	141
6. Familia de casos doctrinario-jurisprudenciales de responsabilidad por actos lícitos	147
7. Responsabilidad por actos normativos	150
8. El alcance de la indemnización en la responsabilidad por actividad legítima.....	154
8.1. En la doctrina y jurisprudencia	155
8.2. El alcance de la reparación en la LRE	159

CAPÍTULO VIII
IRRESPONSABILIDAD DEL ESTADO
POR LOS DAÑOS CAUSADOS
POR CONCESIONARIOS O CONTRATISTAS

1. Introducción	165
2. La disposición del art. 6º de la LRE	166
3. La irresponsabilidad del Estado	170
4. Con todo, en determinados supuestos el Estado debe responder	174
4.1. Responsabilidad por omisión de control	174
4.2. El caso de insolvencia del concesionario	176
4.3. El Estado es causa o con causa adecuada del perjuicio	177
5. Consectario	179

CAPÍTULO IX
EXIMENTES

1. Eximentes en general	181
2. Eximentes reguladas por la LRE	184
3. El caso fortuito	187
4. El hecho de la víctima	190
5. El hecho del tercero	194
6. Prueba de las eximentes	195
7. Las eximentes y los daños derivados del obrar judicial	195

CAPÍTULO X
RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL
DEL ESTADO

1. Introducción	197
2. El art. 10 de la LRE	198
3. Régimen aplicable a los contratos comunes de la Administración	199
4. Los contratos administrativos se rigen por las normas específicas	202
5. Ausencia de regulación y aplicación supletoria de la LRE	204

6. Régimen aplicable a los efectos, vicisitudes y extinción de los contratos administrativos	205
6.1. La mora.....	206
6.2. Derecho al mantenimiento de la ecuación económica financiera	208
6.3. Responsabilidad contractual de la Administración.....	209
6.4. Hecho del principio	209
6.5. Teoría de la imprevisión.....	211
6.6. Eximentes.....	213
6.7. Fuerza mayor	213
6.8. <i>Exceptio non adimpleti contractus</i>	215
6.9. Enriquecimiento injusto	218
7. El deber de la víctima de mitigar el daño	221
8. Inaplicabilidad de la LRE al Estado empleador	222

CAPÍTULO XI

RESPONSABILIDAD DE LOS FUNCIONARIOS Y AGENTES PÚBLICOS

1. ¿Ha podido la LRE regular válidamente la responsabilidad de los empleados públicos?	225
2. Importancia del estudio de la responsabilidad de los agentes públicos	227
3. ¿Cuáles son los funcionarios y agentes mencionados en la LRE?	229
4. Ejercicio de sus funciones.....	232
5. Presupuestos de la responsabilidad de los agentes públicos	233
5.1. Antijuridicidad.....	233
5.2. Factor de atribución	237
5.3. El daño y la relación de causalidad	238
6. Eximentes.....	238
7. Obligaciones concurrentes del funcionario y del Estado.....	240
8. Responsabilidad de los magistrados judiciales	242
8.1. En el derecho argentino vigente, ¿los jueces responden civilmente? y, en su caso, ¿es necesario el desafuero?	243
8.2. Los presupuestos de la responsabilidad del juez. El factor de atribución.....	248

CAPÍTULO XII

PRESCRIPCIÓN EXTINTIVA

1. Las breves previsiones de la LRE y la aplicación analógica del Código Civil y Comercial.....	253
2. ¿Pudo la LRE regular válidamente la temática de la prescripción liberatoria?	254
3. Generalidades.....	256
3.1. Renuncia	258
4. Principio de prescriptibilidad. Excepciones	259
5. El plazo previsto por la LRE	261
6. El <i>dies a quo</i>	263
7. Suspensión e interrupción de la prescripción	266
8. Dispensa de la prescripción	267
9. Oportunidad para hacerla valer	269
10. La acción de regreso	270

CAPÍTULO XIII

PRETENSIÓN ANULATORIA SUSTANCIAL Y ACCIÓN INDEMNIZATORIA

1. La previsión del art. 8º de la LRE no suscitó divergencias	273
2. Consecuencias de la firmeza del acto administrativo	274
3. Nuestra opinión	277
4. La prescripción extintiva.....	279
5. Nuestra opinión	283

CAPÍTULO XIV

EL JUICIO CONTRA EL ESTADO

1. Particularidades de estos procesos	289
2. Reclamación administrativa y agotamiento de la vía. El orden nacional, la Ciudad Autónoma y las provincias	290
3. Competencia judicial	293
4. El régimen probatorio	298

	Pág.
5. Las medidas cautelares	302
6. Ejecución de las sentencias	307

CAPÍTULO XV
RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS
CONCESIONARIAS

1. Importancia de su estudio	311
2. La prevención de estos daños.....	313
3. Relación de consumo	316
4. Diálogo de fuentes.....	318
5. Factor de atribución	323
6. El daño. El daño directo	325
7. El lazo de causalidad	331
8. La carga de la prueba en los juicios contra las empresas prestadoras ..	333

CAPÍTULO XVI
RECOPILACIÓN Y CONSECTARIO

Recopilación y consecuario.....	335
Dos llamados: a los jueces y a los legisladores.....	340
BIBLIOGRAFÍA	345

APÉNDICE

Ley 26.944.....	361
------------------------	------------

