No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su tratamiento informático, ni la transmisión de ninguna forma o por cualquier medio, ya sea electrónico, mecánico, por fotocopia, por registro u otros métodos, sin el permiso previo y por escrito de los titulares del Copyright.

© CONSEJO GENERAL DEL PODER JUDICIAL
C/ Marqués de la Ensenada, 8 - 28071 MADRID

ISSN: 1134-9670
ISBN: 84-96228-46-0
Depósito legal: M. 29.770 - 2004
Imprime: LERKO PRINT, S.A.
Paseo de la Castellana, 121. 28046 Madrid

ÍNDICE

PRESENTACIÓN: CONSTITUCIÓN Y CONTROL DE LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA. José Manuel Bandrés Sánchez-Cruza , Magistrado del Tribunal Supremo.....	15
I. El deber de actualización constitucional del ordenamiento jurídico administrativo por los tribunales contencioso-administrativos en el ejercicio de su función fiscalizadora de la actividad administrativa	15
II. La "Constitución administrativa" y los jueces contencioso-administrativos.....	19
III. El juez contencioso-administrativo y la interpretación constitucional del Derecho administrativo	24
CONSTITUCIÓN, ORDENAMIENTO JURÍDICO ADMINISTRATIVO Y CONFIGURACIÓN DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS. Germán Fernández Farreres , Catedrático de Derecho Administrativo, Universidad Complutense de Madrid.....	29
I. Introducción	29
II. La potestad normativa de la Administración y el sistema de fuentes del Derecho: algunas cuestiones problemáticas desde la perspectiva del Derecho Administrativo ...	36
III. Configuración de las Administraciones Públicas.....	42

5

ARBITRARIEDAD Y DISCRECIONALIDAD EN LA DOCTRINA JURISPRUDENCIAL CONSTITUCIONAL Y ADMINISTRATIVA. Tomás Ramón Fernández. Catedrático de Derecho Administrativo. Universidad Complutense de Madrid.....

I. Introducción	61
II. La percepción histórica del poder discrecional y su permanencia a través del tiempo.....	62
III. El poder discrecional en el marco de la Constitución de 1798.....	64
IV. El origen de la distinción entre discrecionalidad y arbitrariedad en la jurisprudencia contencioso-administrativa.....	65
V. Discrecionalidad o arbitrio legítimo	67
VI. Arbitrio legítimo y arbitrariedad prohibida	73
VII. La extensión de los poderes del juez y la reducción a cero de la discrecionalidad.....	77
VIII. Consideraciones finales.....	79

ARBITRARIEDAD Y DISCRECIONALIDAD. José Luis Requero Ibáñez. Magistrado especialista de lo Contencioso-Administrativo. Vocal del Consejo General del Poder Judicial.....

I. Arbitrariedad y el ejercicio del Poder público.....	83
1. La arbitrariedad del juez	87
2. La arbitrariedad del legislador	92
3. Conclusión.....	96
II. El mapa de la discrecionalidad administrativa	97
1. Actos políticos.....	97
2. Actos graciosables	102
3. Discrecionalidad técnica	108
III. Consideraciones finales.....	119

INTERÉS PÚBLICO COMO CRITERIO DE CONTROL DE LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA. Luciano Parejo Alfonso. Catedrático de Derecho Administrativo. Universidad Carlos III de Madrid

I.	126
1. El interés general o público, noción esencial de carácter formal	126

2. El interés general en la Constitución	129
3. El concepto de interés general: contenido, significado y alcance.....	133
A) Los elementos constitutivos del interés: objeto, sujeto y relación valorativa determinante de la legitimidad y, por tanto, la protección o tutela..	133
B) La diversificación de los intereses por razón de los sujetos; en particular, los intereses privados y públicos	134
C) La especificidad del interés general o público.....	138
II. El interés general como principio abstracto de la determinación, la aplicación y la interpretación del entero Derecho Administrativo; consecuencias para la interpretación del art. 103.1.CE	141
III. A modo de conclusión: el carácter definible o, en todo caso, constatable del interés general.....	146

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LA CONSTITUCIÓN A LOS VEINTICINCO AÑOS. Lorenzo Martín-Retortillo Baquer. Catedrático de la Universidad Complutense de Madrid.....

I. Introducción	151
II. Primera parte: ¿cómo llegan los derechos fundamentales a la Constitución?	153
III. Segunda parte: ¿qué se hizo de los derechos fundamentales tras la Constitución?.....	161
1. Ingente movilización del Legislador y de los Tribunales.....	162
2. El creciente proceso de internacionalización.....	164
3. Los derechos fundamentales y sus límites	168
4. El ejercicio de un derecho no habilita para molestar a los demás	172
5. Proyección de las opciones previstas	176
6. La ampliación de los sujetos obligados	177
7. Graduación de los derechos fundamentales.....	180
8. La apuesta por el aprendizaje de los derechos fundamentales.....	182
IV. Final.....	185

EL PROCESO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO COMO INSTRUMENTO DE CONTROL DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS Y EL DERECHO DE LOS CIUDADANOS A LA JUSTICIA ADMINISTRATIVA EFECTIVA. Segundo Menéndez Pérez. Magistrado del Tribunal Supremo	189
I. Una visión general a modo de introducción	191
II. Medidas cautelares	195
1. La doctrina constitucional en relación con las medidas cautelares	195
2. La jurisprudencia comunitaria y las medidas cautelares	199
3. Las medidas cautelares en la Ley 29/1998	201
A) Su Exposición de Motivos	201
B) Sus preceptos	202
III. Ejecución de sentencias	208
1. El estado de la cuestión antes de la nueva ley. El anclaje histórico y su ruptura constitucional como referentes necesarios para la interpretación de sus preceptos	208
A) Breve apunte sobre la tradicional retención de la ejecución de sentencias en manos de la Administración	208
B) Incidencia de la Constitución. Sus principios y exigencias en orden a la ejecución de sentencias	213
a) La ejecución de las sentencias es una cuestión de capital importancia para la efectividad del Estado social y democrático de Derecho. Por ello, el sistema jurídico debe estar organizado de tal forma que una eventual trasgresión de los deberes de cumplimiento y colaboración que impone el art. 118 de la Constitución no pueda impedir en ningún caso la efectividad de las sentencias y resoluciones judiciales firmes	215
b) La posición constitucional del Tribunal y de la Administración en la ejecución de la sen-	

tencia. Titularidad exclusiva en el primero de la potestad de ejecución, con la consiguiente responsabilidad de su correcto ejercicio. Deber diligente de cumplimiento y colaboración, como papel atribuido a la segunda	216
c) El derecho fundamental a la tutela judicial efectiva exige también que el fallo judicial se cumpla. El derecho subjetivo a obtener este cumplimiento es así parte integrante del contenido esencial de aquel derecho fundamental ...	218
d) El derecho fundamental a que se ejecuten las sentencias y resoluciones judiciales firmes viene sometido a los requisitos y limitaciones formales y materiales que disponga la legislación. Pero serán inconstitucionales, por vulneración de aquel derecho, aquellos requisitos, formalidades y limitaciones que comprometan su ejercicio de tal forma que no resulten comprensibles a la luz de una ponderación razonable y proporcionada de los valores acogidos en la Constitución	219
e) El derecho fundamental a la ejecución de las sentencias comprende, como parte integrante de su contenido	221
f) La consideración autónoma de la legitimación en el proceso de ejecución. Su obligada ampliación en presencia de intereses sobrevenidos al proceso declarativo	228
C) Algunos pronunciamientos del Tribunal Supremo de especial interés	228
a) Auto de 18 de noviembre de 1986	228
b) Sentencia de 19 de septiembre de 1989. Recurso extraordinario de revisión	231
c) Auto de 13 de marzo de 1986. Alcalde de Villanueva de Arosa	231
a') El supuesto de hecho	231
b') El razonamiento del Tribunal Supremo ...	232

2. La reforma efectuada por la Ley 29/1998, de 13 de julio.....	233
A) El espíritu y finalidad de la reforma	234
B) La posición jurídica de los intervinientes en la ejecución	235
C) La reacción frente a los incumplimientos fraudulentos	236
D) Incidentes en la ejecución	237
E) La supresión de la potestad gubernativa de suspensión e inejecución total o parcial del fallo ...	238
F) La imposibilidad material o legal de ejecutar el fallo	239
G) La expropiación de derechos o intereses reconocidos en sentencia	241
H) Especialidades de la ejecución de condena al pago de cantidad líquida	246
I) La facultad de sustitución en las condenas de hacer	255
J) Extensión de los efectos de sentencias firmes a terceros no intervinientes en el proceso.....	258
a) Extensión en materia tributaria y de personal al servicio de la Administración Pública.....	258
b) Especial atención a la problemática que plantea sobre la confrontación de los principios de seguridad jurídica e igualdad. Su discutida aplicabilidad ante actos consentidos.....	260
a') El estado de la cuestión antes de la Ley 29/1998	260
b') Datos destacables en el proceso de elaboración de la reforma.....	274
c') Las diversas posiciones sobre la interpretación del art. 110 de la Ley 29/1998	276
d') Pronunciamientos judiciales.....	281
c) Extensión en cualquier otra materia	289
K) La aplicabilidad de las normas comentadas en los supuestos de ejecución provisional.....	291

LA CLAUSULA DEL ESTADO SOCIAL Y DEMOCRÁTICO DE DERECHO Y EL CONTROL JURISDICCIONAL DE LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA. Pascual Sala Sánchez. Magistrado del Tribunal Supremo. Ex Presidente del Tribunal Supremo y del Consejo General del Poder Judicial

I. Consideraciones Generales	295
1. El Estado de Derecho	296
2. El Estado Social de Derecho.....	298
A) La crisis del Estado Social.....	299
B) Las tendencias liberalizadoras de la economía y la permanencia del Estado Social con Especial referencia a los marcos constitucionales y legales en España.....	303
a) En el ámbito local	303
b) En el plano estatal	306
c) En el marco constitucional y comunitario ...	310
3. El Estado democrático y la fórmula constitucional integradora.....	315
II. Los derechos sociales en la Constitución	316
1. El reconocimiento de los derechos sociales en la Constitución	316
2. El valor normativo de los principios rectores de la política económica y social	318
III. El problema de la reversibilidad del Estado Social.....	320
IV. El derecho a la creación de los servicios públicos y a la actividad prestacional de la Administración.....	323
V. El papel de la cláusula del Estado Social y Democrático de Derecho y la fiscalización de la actuación de las Administraciones Públicas	325

VEINTICINCO PUNTOS SOBRE LA JURISDICCION ADMINISTRATIVA Y EL RETO DE LA EFICACIA. Luis Martín Rebollo. Catedrático de Derecho Administrativo. Universidad de Cantabria.....