

De la Riva, Ignacio María

Lo público y lo privado en el derecho de las infraestructuras / Ignacio María de la Riva. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2018.

240 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-3551-1

I. Derecho Civil. I. Título

CDD 346

© Ignacio María de la Riva, 2018
© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2018
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: 270 ejemplares

ISBN 978-987-03-3551-1

SAP 42503687

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
AGRADECIMIENTO	XIII
PRÓLOGO DE JUAN CARLOS CASSAGNE.....	XV

CAPÍTULO I

PROBLEMÁTICA JURÍDICA DE LAS INFRAESTRUCTURAS

I. ¿Qué son las infraestructuras?	1
II. Notas determinantes de una problemática común a las infraestructuras: necesidad de un estatuto jurídico básico	5
III. Papel del Estado en el campo de las infraestructuras	9
3.1. Estado y economía. Cambio de enfoque a finales del siglo XX ..	9
3.2. El Estado y las infraestructuras	14
3.3. Centralidad del principio de subsidiariedad	17
3.4. El caso argentino: a contramarcha de la historia.....	19
IV. Naturaleza y caracteres salientes del régimen jurídico de las infraestructuras.....	23
4.1. Un derecho eminentemente público... ..	23
4.2. ... con aportaciones del derecho privado.....	25
4.3. Un derecho marcadamente sectorial... ..	28
4.4. ... atravesado por vectores transversales comunes	28

CAPÍTULO II

PODERES DE ORDENACIÓN EN EL CAMPO DE LAS INFRAESTRUCTURAS

I. Iniciativa y planificación en materia de infraestructuras	31
1.1. ¿Cabe la libre iniciativa en el desarrollo de las infraestructuras públicas?	31

	Pág.
1.2. Necesaria planificación pública de las redes de infraestructura	36
1.3. Relevancia de los programas promocionales en materia de infraestructuras.....	42
1.4. La <i>iniciativa privada</i> como complemento del sistema.....	44
II. Reparto de competencias en materia de infraestructuras.....	48
2.1. Distribución de competencias bajo el régimen federal argentino	48
2.2. Infraestructuras interjurisdiccionales	51
2.3. Los establecimientos de utilidad nacional.....	54

CAPÍTULO III

TITULARIDAD DE LAS INFRAESTRUCTURAS

I. Condición jurídica de las infraestructuras: ¿dominio público o dominio privado?	57
1.1. Enfoque clásico: las infraestructuras como bienes del dominio público	57
1.2. El viraje privatizador en sus distintas variantes.....	59
1.3. Tensión entre la titularidad pública y el financiamiento privado de las infraestructuras	63
1.4. La figura de los derechos reales administrativos.....	66
1.5. Infraestructuras privadas de interés público	73
II. Límites al dominio de las infraestructuras por motivos de interés público	77
III. Prerrogativas del titular de la infraestructura sobre los inmuebles que atraviesa.....	82
IV. El problema de la <i>reversión</i> de las infraestructuras al Estado al fin de la concesión.....	86

CAPÍTULO IV

FINANCIAMIENTO DE LAS INFRAESTRUCTURAS

I. ¿Quién debe pagar las infraestructuras? Lecciones de Adam Smith .	93
II. Financiamiento con fondos públicos.....	97
2.1. Financiamiento mediante recursos presupuestarios.....	97
2.2. Régimen de la obra pública como marco específico para la construcción de infraestructuras con fondos públicos.....	101
2.3. Fideicomisos públicos para el desarrollo de infraestructuras....	105

	Pág.
2.4. Financiamiento brindado por organismos internacionales	111
III. Financiamiento con fondos privados.....	114
3.1. Condiciones de viabilidad del financiamiento privado de infraestructuras.....	114
3.2. La concesión de obra pública como marco jurídico clásico para la construcción de infraestructuras con fondos privados ..	121
3.3. Asociación Público Privada: ¿una figura contractual alternativa?	123
3.4. Lo atinente a la distribución de los riesgos	132
IV. Instrumentos para la captación de fondos privados	139
4.1. <i>Project finance</i>	140
4.2. Titulización	142
V. Sistemas de retribución del financiamiento privado	143
5.1. Peaje a cargo del usuario	144
5.2. Peaje en la sombra	145
5.3. Contrato llave en mano.....	146
5.4. <i>Leasing</i> público.....	148

CAPÍTULO V

GESTIÓN DE LAS INFRAESTRUCTURAS

I. Modelos de gestión de infraestructuras	151
II. Infraestructuras en red: del monopolio al mercado.....	153
2.1. Carácter monopolístico inherente a las redes	153
2.2. La separación como antídoto del monopolio.....	156
2.3. Separación atenuada como modelo alternativo.....	162
2.4. La interconexión de las redes: un paso más hacia el mercado...	164
2.5. Competencia entre redes.....	167
III. Acceso abierto a las redes	169
3.1. Fundamento y alcances de la regla de acceso abierto	169
3.2. Cuestiones que plantea el acceso abierto a las redes.....	174
IV. Retribución por el uso de las infraestructuras	176
V. Control por parte de los poderes públicos	183
5.1. Necesidad de control público sobre la gestión de las infraestructuras.....	183
5.2. Evolución de las políticas de control de las infraestructuras: hacia una regulación por incentivos.....	185

	Pág.
5.3. Autoridad a cargo del control.....	187
5.4. Participación de los usuarios en distintas instancias de control ..	191
EPÍLOGO.....	193
BIBLIOGRAFÍA.....	197