

# INDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO XXI

### EL CONTRATO DE OBRA PÚBLICA

I.	El concepto básico de la obra pública.....	1
I.1.	Los conceptos de obra y contrato de locación de obras..	1
I.2.	El concepto de obra pública .....	3
I.2.1.	Los conceptos teóricos.....	5
I.2.2.	La definición legal .....	7
I.2.3.	Las diferencias con el derecho privado .....	13
I.2.4.	Nuestro criterio .....	14
II.	Las modalidades de ejecución de las obras .....	15
II.1.	La ejecución de la obra pública por administración .....	16
II.2.	La ejecución mediante el contrato de obra pública.....	21
II.3.	El contrato de concesión de obra pública .....	21
II.4.	El contrato de concesión de servicios públicos.....	23
II.5.	Las obras ejecutadas por los concesionarios .....	24
III.	Los sistemas de financiamiento de las obras .....	25
III.1.	El modelo clásico. El contrato de obra pública .....	29
III.2.	El modelo alternativo: la concesión de obra pública.....	31
III.3.	Los nuevos modelos de financiamiento .....	34
III.4.	El financiamiento público - privado .....	37
III.4.1.	Las asociaciones público-privadas en general...	39
III.4.2.	El marco del decreto 967/05 .....	40
III.4.3.	Las sociedades mixtas .....	47
III.4.4.	El modelo creado por el decreto de necesidad 1299/00.....	49
III.4.5.	Las técnicas contractuales de financiamiento mixto .....	59

	Pág.
III.4.5.1. El sistema denominado "Peaje a la sombra" .....	60
III.4.5.2. El sistema "llave en mano" .....	61
III.4.5.3. La modalidad BOT o contratos COM... ..	63
III.4.5.4. La modalidad BOO .....	67
III.4.5.5. Los llamados contratos CREMA .....	67
III.4.5.6. El leasing.....	69
III.5. El financiamiento privado puro .....	72
III.5.1. El sistema de concesión .....	72
III.5.2. <i>Project Finance</i> .....	73
III.6. Otros mecanismos alternativos de financiación de proyectos de infraestructura.....	76
III.6.1. La emisión de títulos de deuda.....	77
III.6.2. La constitución de fideicomisos.....	78
III.6.2.1. El fideicomiso público. Su aplicación en el marco del financiamiento de infraestructura.....	80
III.7. El marco regulador del Banco Central sobre el financiamiento del sector público no financiero.....	90
III.8. La naturaleza tributaria de los cargos específicos. El carácter de "contribuciones" .....	92
III.9. Los fondos de inversión .....	94
III.10. La constitución de garantías.....	94
IV. El contrato de obra pública.....	95
IV.1. Los caracteres del contrato .....	97
V. Los contratos de obras públicas comprendidos en la ley 13.064.	103
VI. Los contratos no alcanzados por la ley 13.064. La aplicación supletoria de la LOP .....	106
VII. El bloque normativo de las obras públicas.....	115
VII.1. La ley 13.064 y el decreto delegado 1023/01. El modo de articulación .....	115
VII.2. El marco constitucional .....	129
VII.3. Los tratados internacionales y su inserción en el marco jurídico de las obras públicas .....	130
VII.4. Las otras leyes del derecho público.....	132
VII.5. El derecho privado.....	133
VII.6. Las normas de rango inferior. Los decretos y resoluciones. Los pliegos.....	135
VII.7. El criterio de integración del bloque jurídico.....	140
VIII. Los elementos del contrato de obra pública .....	142

	Pág.
VIII.1. Los sujetos. Competencia estatal (comitente) y capacidad del contratista (empresario) .....	143
VIII.1.1. Las partes. El comitente. El Estado central y los entes descentralizados .....	143
VIII.1.2. Los casos de los Poderes Legislativo y Judicial y el Ministerio Público .....	145
VIII.1.3. El caso de las formas empresariales del Estado .	147
VIII.1.4. El caso de los fideicomisos públicos como parte o garante de los contratos de obras públicas.....	154
VIII.1.5. La intervención de fideicomisos privados.....	160
VIII.1.6. El caso de los entes públicos no estatales.....	161
VIII.1.7. El comitente particular.....	162
VIII.1.8. El empresario o locador .....	164
VIII.1.9. El Registro Nacional de Constructores de Obras Públicas .....	166
VIII.2. El objeto contractual .....	171
VIII.2.1. El objeto material.....	171
VIII.2.1.1. El contrato de suministro.....	172
VIII.2.1.2. El contrato de consultoría.....	174
VIII.2.2. Las obligaciones contractuales.....	176
VIII.3. La causa y motivación .....	179
VIII.3.1. El Sistema Nacional de Inversiones Públicas .....	180
VIII.3.2. La planificación o programación de las obras....	186
VIII.3.3. El crédito legal. Los aspectos técnicos, jurídicos y económico-financieros. Consecuencias de su falta de existencia previa al llamado a licitación	187
VIII.3.4. El Pliego de bases y condiciones .....	194
VIII.3.5. El proyecto de la obra .....	195
VIII.4. La finalidad .....	198
VIII.5. El procedimiento .....	199
VIII.6. Las formas .....	199
IX. Los sistemas de contratación.....	203
IX.1. Su vinculación con el modo de determinación del precio de las obras.....	203
IX.2. El sistema de unidad de medida .....	206
IX.3. El sistema de ajuste alzado .....	210
IX.4. El sistema de coste y costas.....	215
IX.5. Los sistemas de excepción.....	218
IX.6. Las relaciones entre el sistema de contratación y el marco jurídico .....	218

	Pág.
IX.7. Los sistemas de contratación y las características de las obras .....	223
IX.8. La responsabilidad por errores en la elección del sistema de contratación .....	224
IX.9. El reparto de los riesgos según el sistema de contratación .....	224
IX.10. Los regímenes de contratación en el derecho privado....	226
X. El procedimiento de selección del contratista .....	229
X.1. Los principios en el procedimiento de selección.....	229
X.2. La elección del procedimiento. Licitación pública. Licitación privada. Contratación directa .....	233
X.3. La distinción entre la licitación y el concurso .....	238
X.4. Las diferencias entre la LOP y el decreto delegado 1023/01 en el marco de las contrataciones directas .....	239
X.5. Las diferencias entre los trámites de las licitaciones públicas, privadas y contrataciones directas .....	241
X.6. El llamado.....	242
X.7. La presentación de las ofertas. La garantía de mantenimiento de ofertas.....	247
X.8. La apertura de las ofertas. Sistemas de selección de los oferentes y evaluación de las ofertas.....	253
X.9. La preadjudicación.....	255
X.10. La adjudicación .....	257
X.11. El perfeccionamiento del contrato. La garantía de cumplimiento del contrato.....	259
X.12. La garantía de defensa y el debido proceso durante el procedimiento de selección.....	265
X.13. El régimen del Compre Nacional en el marco del procedimiento de selección .....	278
X.14. El proceso de selección en los contratos financiados con organismos internacionales de crédito y demás normas concordantes.....	281
X.15. El procedimiento de selección bajo el Régimen de Iniciativa Privada.....	289
XI. La ejecución del contrato.....	292
XI.1. Las prerrogativas estatales en el desarrollo y cumplimiento del contrato .....	292
XI.1.1. Las ideas generales. Las cláusulas implícitas ....	292
XI.1.2. Las prerrogativas en el marco de la LOP.....	294
XI.1.3. Las prerrogativas en el marco del decreto delegado 1023/01.....	304
XI.2. El principio de equidad.....	306

	Pág.
XI.3. La interpretación del contrato .....	308
XI.4. La ecuación económica financiera del contrato .....	311
XI.5. El cumplimiento de las obligaciones .....	313
XI.5.1. Las obligaciones básicas del contratista .....	313
XI.5.2. La constitución de la garantía de cumplimiento del contrato. El fondo de reparo .....	322
XI.6. La cesión del contrato y la subcontratación de los trabajos.....	328
XI.7. La dirección del contrato. La representación técnica. Las órdenes de servicio y los pedidos del contratista.....	335
XI.8. El replanteo de las obras .....	343
XI.9. El inicio de los trabajos.....	345
XI.9.1. La realización de los trabajos en las condiciones y términos pactados .....	345
XI.9.2. La entrega del terreno .....	346
XI.9.3. La provisión de los materiales .....	346
XI.9.4. Los trabajos no previstos.....	348
XI.10. El plazo .....	350
XI.10.1. Consideraciones generales .....	351
XI.10.2. El inicio de los trabajos. El retraso en el inicio de las obras.....	353
XI.10.3. El incumplimiento de los plazos de ejecución de las obras.....	356
XI.10.4. La suspensión, prórroga y recorte de los plazos. Sus limitaciones.....	371
XI.10.5. Los gastos improductivos.....	376
XI.11. El precio.....	388
XI.11.1. Introducción .....	388
XI.11.2. Las características generales.....	388
XI.11.3. Los sistemas para determinar el precio a pagar por la realización de las obras .....	389
XI.11.4. Los conceptos incluidos en el precio .....	390
XI.11.5. El pago del precio .....	390
XI.11.6. La inembargabilidad de los montos destinados al pago de las obras.....	393
XI.11.7. El fondo de reparos.....	395
XI.11.8. La medición de las obras.....	396
XI.11.8.1. La impugnación de la medición .....	398
XI.11.9. La certificación de las obras.....	399

	Pág.
XI.11.9.1. Los aspectos formales.....	400
XI.11.9.2. El ejemplar negociable .....	400
XI.11.9.3. Las características del certificado de obra.....	402
XI.11.9.4. Las clases de certificados .....	406
XI.11.9.5. El certificado final o liquidación final de cierre de cuentas .....	407
XI.11.9.6. La impugnación de los certificados....	409
XI.11.9.7. La transmisibilidad de los certificados	409
XI.11.10. El pago del precio y su incumplimiento .....	411
XI.11.10.1. La tasa de interés y actualizaciones en el caso de demoras en los pagos .....	415
XI.11.10.2. El carácter de deuda corriente de los intereses por mora .....	420
XI.11.10.3. La reserva por el pago de intereses...	422
XI.11.11. El costo financiero.....	422
XI.12. El régimen de revisión de precios en las obras públicas .	424
XI.12.1. Los antecedentes. Los decretos 131 y 1936/93...	424
XI.12.2. La Ley de Emergencia Económica (ley 25.561)..	428
XI.12.3. Las bases del decreto de necesidad y urgencia 1295/02 sobre el régimen de redeterminación de los precios en los contratos de obras públicas ...	431
XI.12.3.1. Las causas del decreto .....	431
XI.12.3.2. Las principales diferencias entre el régimen creado por el decreto 1312/93 y el del decreto 1295/02 .....	433
XI.12.3.3. Las bases del régimen jurídico específico del decreto 1295/02.....	435
XI.12.3.4. Las normas reglamentarias y complementarias .....	439
XI.12.3.5. La reforma del decreto 1295/02 .....	443
XI.12.3.6. Los aspectos jurídicos más relevantes del régimen de revisión de precios ....	444
XI.12.3.7. La redeterminación excepcional .....	452
XI.12.3.8. El procedimiento de revisión de los precios .....	453
XI.13. Los incumplimientos de las obligaciones del contratista y el comitente.....	462
XI.14. La excepción de incumplimiento contractual.....	464
XI.15. El régimen sancionador .....	466

	Pág.
XI.16. La recepción de la obra. Provisoria y definitiva. Parcial y total. La habilitación de la obra por la Administración	469
XII. La responsabilidad de las partes .....	476
XII.1. Los defectos en el proyecto, los materiales y la ejecución de los trabajos .....	476
XII.2. La responsabilidad por los vicios y ruinas de las obras...	488
XII.2.1. La responsabilidad por los vicios ocultos y aparentes. La liberación por los vicios aparentes. El plazo de denuncia y prescripción de las acciones por los vicios ocultos .....	490
XII.2.2. La responsabilidad por la ruina de las obras.....	497
XII.3. Las consecuencias por los vicios o defectos de las obras	502
XIII. Los riesgos en la ejecución de los contratos.....	503
XIII.1. El principio de riesgo y ventura (el riesgo empresario). El principio del sacrificio compartido. La recomposición contractual en términos originarios.....	503
XIII.1.1. Los distintos principios sobre distribución de los riesgos.....	505
XIII.1.2. El criterio legislativo. El principio a aplicar. El alcance del concepto de riesgo en el marco contractual.....	509
XIII.1.3. Las excepciones al principio del riesgo empresario. La revisión de precios. Las situaciones de emergencia.....	515
XIII.1.4. El criterio judicial sobre el principio en materia de riesgos.....	523
XIII.1.5. Conclusiones.....	527
XIII.2. La modificación del contrato por razones ajenas a las partes (revisión contractual). La distribución de los riesgos exógenos.....	529
XIII.2.1. El hecho del príncipe.....	529
XIII.2.2. La teoría de la imprevisión.....	536
XIII.2.3. El caso fortuito o fuerza mayor .....	558
XIII.2.4. Las dificultades materiales imprevistas.....	566
XIII.2.4. Las dificultades previsibles. La revisión de los precios .....	567
XIII.3. La modificación del contrato por el Estado contratante ( <i>ius variandi</i> ). La potestad modificatoria. Discrecionalidad y límites de su ejercicio .....	567
XIII.3.1. La modificación de las prestaciones .....	576
XIII.3.2. La modificación de los precios .....	580

	Pág.
XIII.3.3. La modificación del plazo. La prórroga del contrato.....	583
XIII.4. La modificación del contrato por errores e incumplimientos de las obligaciones de las partes.....	585
XIV. La extinción de los contratos .....	589
XIV.1. Introducción .....	589
XIV.2. La finalización por cumplimiento del contrato.....	591
XIV.3. La resolución contractual por caso fortuito o fuerza mayor.....	592
XIV.4. La resolución del contrato por actos del Estado no contratante (hecho del príncipe) o hechos naturales (imprevisión).....	603
XIV.5. La revocación por razones de oportunidad, mérito o conveniencia.....	604
XIV.6. La revocación por razones de ilegitimidad.....	610
XIV.7. La rescisión por incumplimiento de las obligaciones del contratista.....	617
XIV.8. La rescisión del contrato por razones imputables al Estado .....	626
XIV.9. El pacto comisorio .....	632
XIV.10. Las otras causales de extinción del contrato .....	633
XV. La impugnación de los contratos .....	634
XVI. Otros modos de resolución de los conflictos contractuales.....	634
XVII. La obra pública en la Ciudad de Buenos Aires.....	635

## CAPÍTULO XXII

### EL CONTRATO DE CONCESIÓN DE OBRA PÚBLICA

I. Concepto. Las diferencias con los contratos de obras públicas y concesión de servicios públicos.....	639
II. El poder de ordenación y regulación del concesionario respecto de los usuarios .....	642
III. El régimen normativo aplicable .....	645
IV. La relación entre los actores del modelo. Concedente, concesionario y usuario .....	647
V. La estructura económico-financiera. El financiamiento. La remuneración del concesionario. El peaje. La contribución de mejoras	654
V.1. La estructura económico financiera del contrato.....	654
V.2. Las técnicas de financiamiento previo.....	659

	Pág.
V.3. El modelo del peaje .....	661
V.4. El modelo de contribución de mejoras.....	666
VI. Los procedimientos de contratación .....	667
VII. Modalidades y plazo de concesión .....	668
BIBLIOGRAFÍA GENERAL .....	671
ÍNDICE GENERAL DE LA OBRA .....	715