ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO 9

PARTE PRIMERA

DESARROLLO HISTÓRICO
DE LA
REGULACIÓN ECONÓMICA

CAPÍTULO PRIMERO

PRIMER PERÍODO
1870-1930

1. Justificación de este trabajo 25
2. Períodos en que se divide la regulación 28
3. La interpretación de la cláusula contractual en la Constitución de los Estados Unidos 33
4. El "movimiento de los granjeros" 37
5. La creación de la Interstate Commerce Commission (ICC) 39
6. La reacción judicial 42
7. Nacimiento de la legislación antimonopólica. Primeras aplicaciones judiciales 47
8. La doctrina de las instalaciones esenciales 54
9. La lucha antimonopólica en el campo del sistema telefónico 55
10. Reformas en la ICC y otras medidas regulatorias . 59
11. Reformas a la "Sherman Act". Creación de la Federal Reserve 61

12. Creación de la Federal Trade Commission 63
13. Respuesta de los tribunales 65
14. La Primera Guerra Mundial. Reformas en la ICC. La Ley de Transportes de 1920 73
15. El uso de la técnica del empresariado público 78

CAPÍTULO II

SEGUNDO PERÍODO
1930-1970

16. La Gran Depresión 81
17. El "New Deal" y la explosión regulatoria 83
a) La "National Industry Recovery Act" (NIRA) ... 85
b) La reforma en el sector agropecuario. La "Agricultural Adjustment Act" (AAA) 90
c) La legislación laboral y la seguridad social 94
d) Reformas en el sistema bancario y monetario .. 99
e) Control en la emisión de títulos valores. Creación de la Securities and Exchange Commission (SEC) 100
f) Creación de la Tennessee Valley Authority 101
g) Regulación de las telecomunicaciones. Sanción de la "Federal Communications Act" de 1934. Creación de la Federal Communications Commission (FCC) 102
h) Otras medidas regulatorias 104
18. El "New Deal" en la Corte. El "Court Packing Plan" 107
19. El empresariado público. La Ley de Control de las Sociedades del Estado 117
20. El debate en torno del derecho administrativo en el post-"New Deal" 119
21. La sanción de la "Administrative Procedure Act" .. 122
22. Algunas tendencias jurisprudenciales. Nacimiento de la "doctrina de la deferencia" 124
23. Las "Comisiones Hoover" y el derecho administrativo 126
24. El segundo capítulo de la lucha antimonopólica contra la AT&T 129
25. El rechazo de una medida de emergencia 130
26. La planificación de la región del Distrito de Columbia 131
27. La red interestatal de autopistas 132

28. La energía atómica. 134
29. La protección del medio ambiente 135
30. La protección del usuario 137
31. Las telecomunicaciones. Ley de Comunicaciones por Satélite de 1962 138
32. El empresariado público 139
33. La "gran sociedad" y la "guerra contra la pobreza" 139

CAPÍTULO III

TERCER PERÍODO
Desde 1970 a la fecha

34. Presentación 143
35. El control general sobre el proceso regulatorio 145
36. La protección del medio ambiente en la década de 1970 148
a) La Ley de Política Ambiental Nacional 149
b) Creación de la Environmental Protection Agency (EPA) 150
c) Protección ambiental del aire y del agua 151
d) Otras regulaciones ambientales 152
37. La protección del medio ambiente en las décadas de 1980 y 1990 154
38. Las telecomunicaciones 157
a) Regulación de la FCC antes de la ley de 1996 . 157
b) Los servicios alternativos al servicio telefónico local fijo 161
c) La Ley de Telecomunicaciones de 1996 163
1. Telefonía local y de larga distancia 164
2. Servicios de difusión de radio y televisión ... 167
3. La televisión por cable 167
4. El Servicio Universal 169
d) La Federal Communications Commission (FCC) 171
e) La casi inexistente regulación de Internet 173
39. Regulación de la energía 178
a) Creación de la Federal Energy Regulatory Commission (FERC) 181
b) El control de precios en el petróleo. Su desregulación 183

c) Desregulación del gas 185
d) Energía eléctrica 186
e) Energía nuclear. Creación de la Nuclear Regulatory Commission 187
40. La empresa pública en los ferrocarriles. Creación de AMTRAK 188
41. La lucha antimonopólica 191
a) El caso AT&T 192
b) El caso IBM 195
c) El caso Microsoft 197

PARTE SEGUNDA

LOS ENTES REGULADORES EN LA ARGENTINA

CAPÍTULO IV

LA NOCIÓN DE ENTE REGULADOR Y EL PROBLEMA DE LA COHERENCIA INTERNA DE SU RÉGIMEN JURÍDICO

42. Planteo 201
43. Un breve repaso histórico 205
44. La noción de "ente regulador": una cuestión indefinida y polifacética 214
45. Órgano competente para crear los entes reguladores 227
a) El debate doctrinario y la práctica en la Argentina 227
b) Disputa acerca de la interpretación del artículo 42 de la Constitución Nacional. El caso del ORSNA 229
c) Mi opinión 231
46. El problema de la coherencia en el régimen jurídico 238
a) La influencia de la norma de creación. El problema de la delegación legislativa 238
b) Facultades que pueden ejercer por delegación legislativa los entes creados por el Congreso 242
1. Imposición de tasas 243
2. Crear sanciones 247
3. Restricciones al dominio 249
c) Otras restricciones 250

1. Intervención cautelar 250
2. Facultades jurisdiccionales 251
d) El control administrativo 254
e) Límites de la revisión judicial 257
f) Conclusiones 260
47. Los entes reguladores y la "relación de especial sujeción" del concesionario 261

CAPÍTULO V

COMPETENCIA DE LOS ENTES

A) *Competencias generales*

48. Introducción 267
49. Competencia legislativa 269
50. Competencia administrativa 273
51. Facultades 274
a) Fiscalización y control del concesionario o licenciatario 274
b) Tarifas. Remisión 276
c) Protección del usuario 276
d) Planes de mejora y expansión 276
e) Prevención de conductas monopólicas 277
f) Protección del medio ambiente, la propiedad y la seguridad pública 277
g) Cuestiones contractuales 278
h) Restricciones al dominio 279
i) Actuación judicial 279
j) Percepción de tasas 280
k) Aplicación de sanciones 280
52. Obligaciones 280
a) Brindar asesoramiento 280
b) Dar publicidad de sus actos 281
c) Informar al ministerio o jurisdicción del cual dependen 282
d) Deber de confidencialidad 283
53. Competencia jurisdiccional 283
54. El problema de la llamada "jurisdicción primaria" . 289

55. Competencia para resolver controversias relativas a daños y perjuicios. El caso "Ángel Estrada" 296
a) La solución jurisprudencial 298
1. El voto en minoría 298
2. Los votos de la mayoría 300
3. En síntesis 301
b) Análisis del caso 302
c) La jurisprudencia hasta el presente 303
d) Qué debe entenderse por "controversia" en los diferentes marcos regulatorios de los servicios públicos 304
e) Cómo debe ser interpretada la competencia jurisdiccional de los entes reguladores. Tesis de la permisión amplia o de la permisión expresa 305
f) La influencia en ello de la palabra "todas" 308
g) Los daños y perjuicios como controversia nacida con motivo de la prestación del servicio público 308
h) La conducta del ente según la interpretación judicial en el caso "Ángel Estrada" 309
i) ¿Puede la Administración Pública decidir una controversia sobre daños y perjuicios? 310
j) ¿Tiene fundamento constitucional esta cuestión? 312
k) La conveniencia o inconveniencia de reconocer o desconocer a los entes esta competencia 314
l) La naturaleza jurídica del ente regulador cuando ejerce funciones jurisdiccionales 317
m) Conclusiones 319
56. Dos cuestiones colaterales 319
a) El "rol" del ente en los recursos directos 320
b) Los alcances de la responsabilidad de las distribuidoras eléctricas por los daños y perjuicios causados a los usuarios 320

B) *La potestad tarifaria*

57. Facultades de los entes en materia tarifaria 322
58. Principios generales del sistema tarifario en la Argentina 323
59. Noción y características generales de las tarifas ... 325
60. Requisitos 329

a) Razonabilidad 330
b) Igualdad y no discriminación 330
c) Proporcionalidad 331
d) Justo retorno y suficiente retorno 332
e) Certeza 332
f) Irretroactividad 333
61. Fijación de la tarifa y estructura tarifaria 333
62. El sistema de la tasa de retorno o "rate of return" 335
63. Componentes de la tarifa e ingreso del concesionario 337
64. Evaluación del capital invertido o base de la tarifa 338
65. Períodos en la evolución histórica del "ratemaking" 340
a) Primer período 340
b) Segundo período 341
1. El justo valor ("fair value") 341
2. El costo de reposición 342
c) Tercer período 343
66. Evaluación de la tasa de retorno 344
a) Estándares judiciales 344
b) Ejemplos de tasas admitidas 345
67. El sistema de precio tope o "price-cap" 346
a) Cómo funciona 349
b) Ventajas y desventajas 351

CAPÍTULO VI

LA RESPONSABILIDAD DE LOS ENTES

68. Objetivos de este capítulo 355
69. La responsabilidad en la administración descentralizada 356
a) La unidad de caja 357
b) La inejecutabilidad de las decisiones judiciales de condena 361
70. Marco general de la responsabilidad de los entes reguladores 363
71. Sujetos de la responsabilidad 365
a) Sujetos pasivos 365
1. El ente regulador 365
2. Los directores 366
3. Otros funcionarios 369

b) Sujetos activos o legitimados para reclamar 369
1. Concesionario o licenciatario 369
2. Usuarios 370
3. Terceros 370
72. Fuentes de la responsabilidad 371
73. Responsabilidad por actividad administrativa 371
74. Responsabilidad por actividad legislativa 372
75. Responsabilidad por actividad jurisdiccional 374
76. Responsabilidad por omisión. La culpa "in vigilando" 376
77. Responsabilidad directa 378
78. Responsabilidad refleja o indirecta 380
a) Planteo 380
b) La responsabilidad refleja en el campo del derecho civil 382
c) La falta de servicio como fundamento de derecho administrativo 383
d) "Quid" de la responsabilidad. El nexo causal .. 385
e) Obligación "in solidum" 388
79. Sede para formular el reclamo 388
80. Objeto del reclamo 389
81. Conclusiones 389

BIBLIOGRAFÍA 391

ÍNDICE DE FALLOS CITADOS 407
A) República Argentina 407
1. Corte Suprema de Justicia de la Nación ... 407
2. Cámara Nacional en lo Contencioso Administrativo Federal 409
3. Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil 410
4. Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial 410
B) Estados Unidos de América 410
1. Corte Suprema 410
2. Cortes de Apelación de Circuito 414
3. Cortes de Distrito 415
4. Tribunales locales 415