

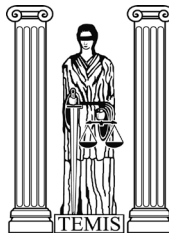
LIBARDO RODRÍGUEZ R.

Profesor de derecho administrativo. Exconsejero de Estado de Colombia.
Presidente del Instituto Internacional de Derecho Administrativo - IIDA.
Académico Honorario de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación
de España y Correspondiente de la Academia de Derecho y Ciencias Sociales
de Buenos Aires. Profesor Honorífico de la Universidad Complutense de Madrid.

EL EQUILIBRIO ECONÓMICO EN LOS CONTRATOS PÚBLICOS

Con la colaboración de
JORGE ENRIQUE SANTOS R.
Profesor de la Universidad Externado de Colombia.

Cuarta edición



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2021

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo a la segunda edición	VII
Introducción	1

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES DEL PRINCIPIO DEL EQUILIBRIO ECONÓMICO

1. El contenido del principio	8
2. Antecedentes y origen del principio	15
A) El tránsito de los principios del pacta sunt servanda, de la lex contractus y de riesgo y ventura al equilibrio económico en el contrato público en la teoría general del derecho y en el derecho comparado	15
a) En el derecho romano	16
b) En la Edad Media	17
c) En el siglo XIX	18
d) En el siglo XX	19
e) En el derecho contemporáneo	20
B) La aceptación y consolidación del principio en Colombia	22
3. Justificación de la existencia del principio	30
4. Condiciones generales para la procedencia de la aplicación del principio ...	34
A) Primera condición: la alteración debe darse por acontecimientos que no puedan ser imputables a la parte que reclama el restablecimiento	34
B) Segunda condición: la alteración debe darse por acontecimientos posteriores a la presentación de la propuesta o la celebración del contrato	36
C) Tercera condición: la alteración debe ser causada por un aleas anormal	37
D) Cuarta condición: La alteración debe afectar la economía del contrato de forma grave y anormal	41
5. Efectos jurídicos generales de la aplicación del principio	44
6. Causales específicas que dan lugar a la ruptura del equilibrio económico del contrato	44
7. Conclusiones del capítulo	49

CAPÍTULO II

LA “POTESTAS VARIANDI” O POTESTAD
DE ACTUACIÓN UNILATERAL DE LA ADMINISTRACIÓN

	PÁG.
1. El concepto de la “potestas variandi” o potestad de actuación unilateral de la administración en los contratos públicos	55
2. Antecedentes y origen de la teoría.....	59
3. Justificación de la aplicación de la teoría	64
4. Condiciones para la aplicación de la teoría	68
A) El acontecimiento que produce la alteración de las condiciones contractuales debe consistir en el ejercicio legal de una potestad contractual por parte de la administración contratante	69
B) El acto que altere las condiciones contractuales debe ser posterior a la presentación de la propuesta o a la celebración del contrato	72
C) El contenido del acto que altere las condiciones contractuales debe constituir un aleas extraordinario	73
D) El acto debe alterar la economía del contrato, haciéndolo más gravoso	74
5. Efectos jurídicos de la aplicación de la teoría.....	75
A) En cuanto al carácter de orden público del deber de indemnizar ...	76
B) En cuanto a la extensión de la indemnización	78
C) En cuanto a la continuidad del contrato	82
6. Conclusiones del capítulo	84

CAPÍTULO III

LA TEORÍA DEL HECHO DEL PRÍNCIPE

1. El contenido de la teoría del hecho del príncipe	88
2. Antecedentes y origen de la teoría	94
3. Justificación de la aplicación de la teoría	95
4. Condiciones para la procedencia de la aplicación de la teoría	100
A) El hecho o acontecimiento que produce la alteración de las condiciones contractuales debe consistir en un acto o actuación de la entidad pública contratante en su calidad de autoridad pública	103
a) La autoridad pública a la cual debe ser imputable la actuación.....	103
b) El carácter con el cual actúa la entidad pública	109
c) La clase de actuación	111
d) El carácter de la actuación	111
B) El acto o actuación que altere las condiciones contractuales debe ser posterior a la presentación de la propuesta o a la celebración del contrato	113

	PÁG.
C) El contenido del acto o actuación que altere las condiciones contractuales debe constituir un aleas extraordinario	114
D) El acto o actuación debe alterar en forma extraordinaria y anormal la economía del contrato haciéndolo considerablemente más gravoso	116
5. Los efectos jurídicos de la aplicación de la teoría	119
A) En cuanto al carácter de orden público	119
B) En cuanto a la continuidad del contrato	122
C) En cuanto a la extensión de la indemnización	125
6. Conclusiones del capítulo	128

CAPÍTULO IV

LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN

1. El contenido de la teoría de la imprevisión en el derecho administrativo	132
2. Antecedentes y origen de la teoría.....	135
3. Justificación de la aplicación de la teoría en los contratos públicos....	140
4. Condiciones para la procedencia de la aplicación de la teoría en los contratos públicos	146
A) El hecho o acontecimiento que produce la alteración de las condiciones contractuales debe ser extraño a las partes	150
B) El hecho o acontecimiento que altere las condiciones contractuales debe ser posterior a la presentación de la propuesta o la celebración del contrato	152
C) El hecho o acontecimiento que altere las condiciones contractuales debe constituir un aleas extraordinario	154
D) La alteración debe afectar la economía del contrato de forma grave y anormal.....	157
5. Las particularidades de la aplicación de la teoría en los contratos de concesión	159
A) Las particularidades a la luz de la teoría general de los contratos públicos y del derecho comparado	161
B) Las particularidades a la luz del derecho colombiano	165
6. Los efectos jurídicos de la aplicación de la teoría en los contratos públicos	172
A) En cuanto a la protección del orden público	172
B) En cuanto a la continuidad del contrato	174
C) En cuanto a la extensión de la compensación	176
7. Conclusiones del capítulo	180

CAPÍTULO V

EL INCUMPLIMIENTO

	PÁG.
1. El incumplimiento como causal de ruptura del equilibrio económico de los contratos públicos.....	183
A) Los efectos de los contratos públicos	184
B) La fuerza obligatoria del contrato y el principio del equilibrio económico	185
2. El contenido de la figura del incumplimiento de las obligaciones contractuales	192
A) La noción de incumplimiento de las obligaciones en general y de las obligaciones contractuales en particular	193
B) Las diversas modalidades de incumplimiento de las obligaciones contractuales	197
3. Los elementos de la responsabilidad contractual por incumplimiento	199
A) La existencia del contrato.....	205
B) La existencia de un daño	207
C) El incumplimiento de una obligación contractual.....	211
D) La relación de causalidad entre el daño y el incumplimiento	216
E) Las teorías de la causalidad aplicables en la responsabilidad contractual	217
a) La teoría de la equivalencia de las condiciones	218
b) La teoría de la causalidad próxima.....	218
c) La teoría de la causalidad adecuada	218
d) La teoría de la causa eficiente	218
e) Las teorías preponderantes en la responsabilidad contractual....	219
F) Las circunstancias de rompimiento del nexo causal	219
a) El caso fortuito o fuerza mayor	220
b) El hecho de un tercero.....	221
c) La culpa o hecho exclusivo de la víctima	222
4. Efectos del incumplimiento de las obligaciones contractuales.....	223
A) La ejecución forzada	224
B) La resolución del contrato	232
C) La indemnización de perjuicios	238
5. Conclusiones del capítulo	244

CAPÍTULO VI

INSTRUMENTOS JURÍDICOS PARA HACER EFECTIVO
EL RESTABLECIMIENTO DEL EQUILIBRIO ECONÓMICO
EN LOS CONTRATOS PÚBLICOS

1. Instrumentos contractuales	249
A) La autonomía de la voluntad en los contratos públicos y el principio del equilibrio económico del contrato.....	250

	PÁG.
B) La revisión o reajuste de precios.....	255
a) Antecedentes históricos de la figura.....	258
a') La aparición de la revisión de precios en los contratos públicos	258
b') La incorporación y consolidación de la revisión de precios en Colombia	261
b) Justificación teórica de la figura	271
c) Aplicación práctica de la figura.....	275
C) Otras cláusulas relacionadas con el equilibrio económico del contrato	276
a) Cláusulas de estabilización	277
a') Cláusulas oro o plata	279
b') Cláusulas moneda extranjera.....	279
c') Cláusulas de pago en especie o de valor en especie.....	279
d') Cláusulas de escala móvil o a índice variable.....	280
b) Cláusulas de renegociación o de adaptación	280
c) Cláusulas de garantía de ingresos	283
2. Instrumentos de reclamación y arreglo directos	286
A) El arreglo directo a través de modificaciones contractuales y reconocimientos directos.....	286
B) La utilización de mecanismos alternativos de solución de controversias	291
C) El arreglo directo a través de la amigable composición	295
3. Instrumentos judiciales	297
4. Conclusiones del capítulo	302
Anexo. Análisis comparativo entre el principio general del equilibrio económico en los contratos públicos y las causales específica que dan lugar a la aplicación del principio	305
Bibliografía	311
Índice de autores	327