

Estudio preliminar . . . . .	21
------------------------------	----

PARTE I

MEDIACIÓN Y ARBITRAJE EN LA LEGISLACIÓN PROCESAL

<b>CAPÍTULO 1. Los sistemas alternativos de resolución de conflictos y su aplicabilidad a la Administración . . . . .</b>	<b>51</b>
1. Introducción. . . . .	51
2. El reparto del poder como fundamento del conflicto. . . . .	52
3. La autotutela y la autocomposición como métodos de resolución de conflictos . . . . .	53
3.1. La autotutela . . . . .	53
3.2. La autocomposición. . . . .	54
4. Métodos ADR-MASC y Derecho de la Unión Europea . . . . .	55
4.1. El impulso de los sistemas ADR-MASC en Europa en materia civil y mercantil. ¿Soluciones trasladables al ámbito administrativo? . . . . .	56
4.1.1. Principios rectores de los organismos de solución extrajudicial de litigios. . . . .	57
4.1.2. Métodos ADR y vía jurisdiccional . . . . .	59
4.1.3. Procedimientos ADR «obligatorios» con carácter previo a la vía jurisdiccional . . . . .	59
4.1.4. Derivación judicial «obligatoria» a procedimientos ADR . . . . .	61
5. Ausencia de promoción de los Sistemas ADR en el Derecho Administrativo . . . . .	62
6. Argumentos favorables a la incorporación de sistemas ADR en Derecho Administrativo . . . . .	63
6.1. Inexistencia de prohibición constitucional. . . . .	63
6.2. Exigencia de ley previa habilitante y ámbito lícito . . . . .	64
7. Autoridades Administrativas Independientes y otros organismos de Derecho Público como «entidades ADR» en materias administrativas . . . . .	66
 <b>CAPÍTULO 2. La mediación en el orden procesal: la experiencia valenciana y su posible traslación al orden administrativo . . . . .</b>	 <b>69</b>
1. Introducción. . . . .	69
2. La experiencia valenciana. . . . .	71
2.1. Normativa valenciana en materia de Mediación . . . . .	71
2.2. Experiencia en los Servicios de Orientación y Mediación (SOM). . . . .	72
2.2.1. Datos del Servicio de Orientación y Mediación de Elche (SOM-Elche) . . . . .	72
2.2.2. Experiencia en el Servicio de Orientación y Mediación de Castellón . . . . .	73
2.3. Experiencia en algunos Colegios Profesionales . . . . .	75

2.3.1.	<i>Centro de Mediación del Ilustre Colegio de Abogados de Elche (CEMI-CAE)</i> . . . . .	75
2.3.2.	<i>Experiencia en mediación en el Colegio de Abogados de Castellón</i> . . . . .	77
2.3.3.	<i>Experiencia en mediación en el Centro de Mediación del Ilustre Colegio de Abogados de Valencia (CMICAV)</i> . . . . .	77
3.	La Comunitat Valenciana en las estadísticas del Consejo General del Poder Judicial (CGPJ) . . . . .	78
3.1.	En materia de Familia . . . . .	78
3.2.	En materia Penal . . . . .	79
3.3.	En materia social . . . . .	80
4.	Algunas conclusiones sobre la mediación y la gratuidad como elemento esencial . . . . .	81
4.1.	Algunas conclusiones sobre la mediación . . . . .	81
4.2.	La gratuidad como elemento esencial . . . . .	83
5.	Traslación al orden administrativo . . . . .	84
5.1.	Consideraciones previas . . . . .	84
5.2.	Protocolo de Mediación del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Valenciana . . . . .	85
6.	Bibliografía . . . . .	90

<b>CAPÍTULO 3. Hacia un derecho a justicia más efectivo y humanizado: La —difícil— implementación de la mediación en España como sistema adecuado de resolución de conflictos.</b> . . . . .	93
1. Introducción. Una nueva versión del derecho a justicia . . . . .	93
2. El origen de los Alternative Dispute Resolution (ADR) . . . . .	95
2.1. Significación y naturaleza . . . . .	95
2.2. Sobre su implementación en Europa: La promoción de la mediación . . . . .	97
3. La evolución e implementación de la Mediación en España . . . . .	99
3.1. De la Ley de Mediación en Asuntos Civiles y mercantiles a la Ley de eficiencia procesal . . . . .	99
3.2. La difícil implementación de la mediación como método de resolución de conflictos efectivo en el ordenamiento jurídico español . . . . .	100
4. La mediación obligatoria como nueva fórmula de administrar (y gestionar) la justicia en España: ¿Cuestiones de eficiencia procesal? . . . . .	102

<b>CAPÍTULO 4. La mediación como medio de resolución de conflictos y su utilidad y aplicabilidad en el ámbito administrativo</b> . . . . .	109
1. Aspectos generales de la mediación . . . . .	110
1.1. Concepto . . . . .	110
1.2. Principios informadores . . . . .	110
1.3. Posiciones, intereses y necesidades (PIN) . . . . .	111
2. El proceso de mediación . . . . .	112
2.1. La figura del mediador . . . . .	112
2.2. El procedimiento o proceso de mediación . . . . .	113
3. Mediación vs procesos judiciales . . . . .	116
3.1. Diferencias entre procesos . . . . .	116
3.2. Ventajas de la mediación . . . . .	118
4. Regulación . . . . .	118
5. ¿Por qué la mediación en la Administración Pública? . . . . .	118
6. Conclusiones . . . . .	121
7. Bibliografía . . . . .	122

## PARTE II

## RECEPCIÓN DE LA MEDIACIÓN Y EL ARBITRAJE EN DERECHO ADMINISTRATIVO

<b>CAPÍTULO 5. El arbitraje en la contratación pública</b> .....	127
1. Introducción. ....	127
2. El arbitraje y la contratación pública en el derecho interno español. Evolución. ....	128
3. El derecho vigente en materia de arbitraje y contratación pública. ....	129
3.1. Marco normativo del arbitraje en la contratación pública. ....	129
3.2. ¿Es posible el arbitraje en los contratos públicos sometidos a la ley de contratos del sector público 9/2017. ....	130
4. Propuesta de futuro. ....	132
4.1. La introducción de las Dispute Boards. ....	132
4.2. La regulación del arbitraje contractual en la legislación de contratos. ....	133
4.3. La materia arbitrable. ....	133
4.4. Carácter obligatorio. ....	134
4.5. El tipo de arbitraje. ....	135
4.6. El procedimiento arbitral. ....	136
5. Una cuestión singular. La relación entre el procedimiento arbitral y la potestad administrativa de revisión de oficio de contratos nulos de pleno derecho. ....	136
 <b>CAPÍTULO 6. Vías alternativas de resolución de conflictos con la Administración Pública. En particular, el arbitraje</b> .....	141
1. La sustitución de los recursos administrativos. Principios generales. ....	141
2. Mediación, transacción y conciliación. ....	142
2.1. La mediación. ....	142
2.2. La transacción. ....	142
2.3. La conciliación. ....	143
3. El arbitraje de derecho administrativo. ....	143
4. La actividad administrativa arbitral. ....	145
5. Examen del artículo 112.2 LPACAP: las perspectivas para la regulación del arbitraje del Derecho Administrativo. ....	145
5.1. Planteamiento. ....	145
5.2. La reserva legal para la regulación del arbitraje. ¿Ley estatal o autonómica?	146
5.2.1. <i>Reserva legal</i> . ....	146
5.2.2. <i>¿Ley estatal o leyes autonómicas?</i> . ....	146
5.3. Ámbito de aplicación del arbitraje. ....	147
5.3.1. <i>Ámbito de aplicación formal. ¿Carácter sustitutivo o alternativo del recurso ordinario?</i> . ....	147
5.3.2. <i>Ámbito de aplicación material</i> . ....	148
5.4. El procedimiento arbitral. ....	152
5.4.1. <i>Cuestiones generales</i> . ....	152
5.4.2. <i>Algunos aspectos concretos del procedimiento arbitral</i> . ....	152
5.5. Administración local y arbitraje. ....	153
6. Bibliografía. ....	154
 <b>CAPÍTULO 7. Los límites jurídicos al arbitraje de Derecho público</b> .....	159
1. Introducción. ....	159
2. El arbitraje de Derecho público: justificación, delimitación conceptual y encaje constitucional. ....	162
2.1. Justificación: la extensión del Derecho administrativo. ....	162

2.2.	Delimitación conceptual . . . . .	164
2.3.	La constitucionalidad del arbitraje de Derecho administrativo. . . . .	165
2.3.1.	<i>Principio de reserva jurisdiccional y el derecho a la tutela judicial efectiva .</i>	165
2.3.2.	<i>El principio de legalidad y los intereses generales como guía del actuar administrativo y el control jurisdiccional de la actividad administrativa. . . .</i>	166
3.	El objeto del arbitraje de Derecho público . . . . .	168
3.1.	La disponibilidad, concepto clave para la delimitación del objeto arbitraje de Derecho público. . . . .	168
3.2.	Conclusión . . . . .	173
4.	Consideraciones finales . . . . .	175

#### **CAPÍTULO 8. Criterios funcionales y arbitrajes administrativos. Praxis de mediación procesal . . . . .**

1.	Regulación y ejemplos de la mediación en el ámbito judicial. <i>Praxis</i> de mediación procesal . . . . .	177
2.	Criterios funcionales y arbitrajes administrativos . . . . .	181
3.	Conclusión . . . . .	186

### **PARTE III**

#### **PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO**

#### **CAPÍTULO 9. La terminación convencional del procedimiento administrativo como alternativa a la actuación unilateral de la Administración . . . . .**

1.	El concepto de terminación convencional . . . . .	189
1.1.	Naturaleza jurídica de la terminación convencional . . . . .	190
1.2.	La eficacia directa o indirecta de la regulación general de la terminación convencional. . . . .	193
1.3.	Los elementos de la terminación convencional . . . . .	196
2.	¿Es la terminación convencional un medio eficaz para la satisfacción de los intereses públicos?. . . . .	199
3.	Conclusiones . . . . .	201
4.	Bibliografía . . . . .	201

#### **CAPÍTULO 10. Mediación e Impugnación de Actos Administrativos . . . . .**

1.	Introducción: la mediación como instrumento para agilizar el contencioso-administrativo . . . . .	203
2.	Normativa aplicable . . . . .	205
3.	Definición, condiciones de la mediación y materias susceptibles de someterse a ella en el Derecho administrativo . . . . .	206
4.	Un problema previo: los requisitos para que la Administración pueda transigir sobre sus derechos . . . . .	208
5.	Los acuerdos previos a la finalización del procedimiento . . . . .	209
6.	La mediación intrajudicial . . . . .	209
7.	Los instrumentos de mediación como instrumento alternativo a los recursos administrativos . . . . .	211
8.	Bibliografía . . . . .	213

#### **CAPÍTULO 11. La mediación en los procedimientos disciplinarios . . . . .**

1.	El sentido de la mediación en las sociedades actuales . . . . .	215
1.1.	La aproximación de la Administración a los ciudadanos: la eficacia en la defensa de los intereses públicos . . . . .	215
1.2.	La mediación preventiva . . . . .	217

2.	Características de las mediaciones . . . . .	218
2.1.	Elementos presentes en los conflictos . . . . .	218
2.2.	Lo conflictos susceptibles de ser derivados a mediación . . . . .	220
2.3.	Principios que la informan. En especial su naturaleza voluntaria . . . . .	222
2.4.	La figura del mediador . . . . .	223
3.	La mediación en los procedimientos disciplinarios . . . . .	224
3.1.	Los principales obstáculos para la inclusión de la mediación disciplinaria . . . . .	224
3.2.	Los fines públicos que dan soporte a la mediación disciplinaria . . . . .	226
3.2.1.	<i>El aprendizaje de competencias cívicas</i> . . . . .	226
3.2.2.	<i>La reinserción y la reeducación de los penados (art. 25.2 CE)</i> . . . . .	228
4.	Conclusiones . . . . .	228
5.	Bibliografía . . . . .	229

## **CAPÍTULO 12. Forma y oportunidad de encaje de la mediación en la contratación pública . . . . .**

1.	Introducción. Alcance del análisis efectuado en el presente capítulo . . . . .	231
2.	Los límites de los entes adjudicadores en el procedimiento de mediación . . . . .	234
2.1.	Particularidades de la mediación administrativa . . . . .	235
2.2.	Restricciones al ámbito de posible aplicación de la mediación: limitación de la mediación a la actividad discrecional normativa o fáctica de los entes adjudicadores u otras circunstancias análogas . . . . .	236
2.3.	Restricciones al elenco de opciones de consenso aceptables por el ente adjudicador. . . . .	239
2.4.	Aplicabilidad de los anteriores límites a las soluciones de consenso referidas a los contratos privados de la LCSP. . . . .	240
3.	Oportunidades para la mediación como sistema de resolución de controversias en el ámbito de la contratación pública . . . . .	242
3.1.	Las ventajas de la mediación administrativa sobre el sistema de recursos administrativos ordinarios . . . . .	242
3.2.	Formas de sustitución de los recursos ordinarios por un sistema de mediación . . . . .	243
3.3.	La figura del mediador . . . . .	244
3.4.	Ejecutoriedad del acto administrativo durante la tramitación de la mediación . . . . .	246
3.5.	Íter del procedimiento de mediación . . . . .	247
3.6.	Relevancia jurídica de la propuesta del mediador, del resultado de la mediación y del acto administrativo que se desprenda de ella . . . . .	249
4.	Bibliografía . . . . .	251

## **CAPÍTULO 13. Mediación y responsabilidad patrimonial . . . . .**

1.	Introducción . . . . .	253
2.	La responsabilidad patrimonial de los poderes públicos . . . . .	254
2.1.	La Constitución de 1978 . . . . .	254
2.2.	El marco normativo del sistema de responsabilidad patrimonial: la Ley 39/2015 y la Ley 40/2015, de 1 de octubre . . . . .	254
3.	La responsabilidad patrimonial de la Administraciones Públicas . . . . .	254
3.1.	Introducción . . . . .	254
3.2.	Concepto . . . . .	255
3.3.	Ámbito subjetivo . . . . .	255
3.4.	La lesión . . . . .	257
3.5.	La indemnización . . . . .	259
3.6.	La causalidad . . . . .	260
3.7.	La imputación . . . . .	260

4.	El procedimiento para la determinación de la responsabilidad patrimonial de las Administraciones Públicas . . . . .	261
4.1.	Ámbito de aplicación y objeto del procedimiento . . . . .	261
4.2.	Tipología y especialidades procedimentales . . . . .	261
4.3.	Plazo de prescripción del derecho a reclamar. . . . .	262
4.4.	El inicio, la instrucción y la terminación del procedimiento . . . . .	262
4.5.	La finalización del procedimiento; la terminación convencional . . . . .	263
4.6.	La vía jurisdiccional . . . . .	265
5.	La mediación en el sistema de Responsabilidad Patrimonial del Sector Público . . . . .	266
5.1.	Introducción . . . . .	266
5.2.	La mediación en las relaciones ciudadano con el sector público . . . . .	266
5.3.	La institución de la Responsabilidad Patrimonial del Sector público y la mediación Principio del formulario . . . . .	267
6.	Conclusión . . . . .	271

#### **CAPÍTULO 14. La mediación como técnica para la resolución de conflictos en el sector urbanístico . . . . .**

1.	Opciones regulatorias de la mediación ante la inexistencia de un régimen jurídico <i>ad hoc</i> . . . . .	273
2.	Limitaciones inherentes a la potestad de planeamiento urbanístico y su afectación a una posible mediación . . . . .	278
3.	Convenio urbanístico y mediación . . . . .	281
4.	Problemática relativa a la transacción, incluida la posible vía de la mediación, en relación a las medidas de restablecimiento de la legalidad urbanística. Especial referencia a los conflictos judicializados y conclusos por sentencia firme . . . . .	283
5.	Bibliografía . . . . .	289

#### **CAPÍTULO 15. La mediación de la ITSS en los conflictos laborales . . . . .**

1.	Marco normativo general de los conflictos laborales y de sus vías de solución . . . . .	291
1.1.	Marco general . . . . .	291
1.2.	Los procedimientos de solución de conflictos laborales en España y su relación con los órganos jurisdiccionales . . . . .	292
2.	La delimitación funcional de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social (ITSS) y la labor de conciliación, mediación y arbitraje. . . . .	296
2.1.	Evolución de una función polémica entre las funciones de la ITSS . . . . .	296
2.2.	La regulación actual de la función mediadora y arbitral de la ITSS . . . . .	300

### **PARTE IV**

#### **LA MEDIACIÓN EN LA ADMINISTRACIÓN CONSULTIVA**

#### **CAPÍTULO 16. El arbitraje en las competencias del Consejo de Estado . . . . .**

1.	Introducción . . . . .	305
2.	Caracterización teórica y constitucional del Consejo de Estado . . . . .	306
3.	Autoridades consultantes . . . . .	310
4.	Competencias del Consejo de Estado. En particular, competencias relacionadas con el arbitraje. . . . .	312
5.	La intervención en otros posibles asuntos . . . . .	317
6.	Conclusiones . . . . .	319

## PARTE V

## MEDIACIÓN Y DEFENSOR DEL PUEBLO

<b>CAPÍTULO 17. La autoridad de la Mediación Administrativa en los Defensores del Pueblo (Ombudsmen): análisis comparativo de los modelos ADRA . . . . .</b>	<b>323</b>
1. Introducción . . . . .	323
1.1. Adaptación al cambio . . . . .	324
1.2. Impacto de la mediación en los ombudsmen . . . . .	325
1.3. Objetivos de este estudio . . . . .	326
2. Planteamiento del problema. . . . .	327
2.1. El Ombudsman como institución mediadora. . . . .	327
2.2. modelos de ombudsmen . . . . .	328
3. Modelos de Mediación Administrativa . . . . .	329
3.1. La mediación institucional (Ombudsmediación) . . . . .	329
3.1.1. <i>Características esenciales</i> . . . . .	329
3.1.2. <i>La relevancia de «la convicción» del Ombudsman</i> . . . . .	331
3.1.3. <i>Naturaleza de la mediación institucional</i> . . . . .	332
3.2. Mediación legal. . . . .	336
3.3. Mediación ADRA. . . . .	341
3.4. Mediación Comunitaria. . . . .	346
4. Análisis comparativo de los distintos modelos de mediación en los defensores del pueblo . . . . .	348
4.1. Idoneidad de los distintos modelos de composición . . . . .	348
4.2. Impacto de los sistemas de mediación en los Ombudsman continentales . . . . .	349
4.3. Conclusión . . . . .	354
5. Bibliografía . . . . .	355
<b>CAPÍTULO 18. El Defensor del Pueblo Europeo . . . . .</b>	<b>357</b>
1. Introducción. . . . .	357
2. El proceso de constitución del Defensor del Pueblo Europeo. . . . .	358
2.1. El derecho a la buena administración . . . . .	360
3. Recurso al Defensor del Pueblo Europeo . . . . .	362
4. Ideas reconstructivas . . . . .	364

## PARTE VI

## PROCESO CONTENCIOSO

<b>CAPÍTULO 19. Potestad jurisdiccional y mediación en el orden contencioso-administrativo . . . . .</b>	<b>369</b>
1. Situación actual de la mediación intrajudicial, en general. . . . .	369
2. ¿Cuál es la relación de los MASC con la jurisdicción? . . . . .	371
3. Normativa sobre mediación, su aplicación al ámbito contencioso-administrativo . . . . .	373
4. Base legal de los MASC en el orden contencioso. El plan de choque de justicia (2021-2030). Anteproyecto de Ley de Medidas de Eficiencia Procesal del servicio público de Justicia. . . . .	376
5. Propuestas para la implantación efectiva de la mediación intrajudicial en el orden contencioso-administrativo . . . . .	382
6. Conclusiones y agradecimientos. . . . .	383

<b>CAPÍTULO 20. Algunas consideraciones sobre la mediación intrajudicial en el ámbito contencioso administrativo</b> . . . . .	385
1. Generalidades. Concepto de mediación. Mediación entre particulares . . . . .	385
2. La mediación administrativa o antejudicial . . . . .	387
3. La mediación intrajudicial contencioso administrativa . . . . .	391
4. Excursus: sobre la mediación intrajudicial en los litigios entre administraciones públicas . . . . .	397
5. Conclusión . . . . .	398
<b>CAPÍTULO 21. La transacción judicial y extrajudicial de las Administraciones Públicas</b> . . . . .	401
1. Introducción. . . . .	401
2. La formalización de la transacción . . . . .	401
3. El fundamento último de la transacción administrativa: la Constitución Española . . . . .	403
4. El objeto de la transacción . . . . .	404
5. Tipos de transacción: la transacción judicial y la extrajudicial . . . . .	404
6. Requisitos para que la Administración pública pueda transaccionar . . . . .	405
7. Sobre el procedimiento que ha de seguirse . . . . .	411
7.1. Autorización previa del Consejo de Ministros, mediante acuerdo . . . . .	411
7.2. Formulación de la propuesta al Consejo de Ministros . . . . .	413
7.3. Audiencia y consentimiento de ambas partes . . . . .	413
7.4. Intervención preceptiva del Consejo de Estado o de los órganos consultivos autonómicos . . . . .	413
8. Los efectos de la transacción. . . . .	414
9. Conclusión . . . . .	415
<b>CAPÍTULO 22. La transacción inter partes en sede de ejecución de sentencias de lo contencioso-administrativo</b> . . . . .	417
1. Introducción. . . . .	417
2. El escaso interés por los métodos transaccionales de resolución de conflictos en sede de ejecución de sentencias de lo contencioso-administrativo . . . . .	418
3. La legitimidad jurídica del cumplimiento transaccional de sentencias . . . . .	420
3.1. El carácter disponible de las pretensiones. . . . .	420
3.2. El carácter materialmente rogado de la ejecución de sentencias contencioso-administrativas . . . . .	423
4. Delimitación de las sentencias susceptibles de cumplimiento pactado . . . . .	423
4.1. La necesidad de que la sentencia sea susceptible de ejecución . . . . .	424
4.1.1. <i>La necesidad de que el fallo haya alcanzado firmeza</i> . . . . .	424
4.1.2. <i>La necesidad de que la sentencia sea de condena o, en caso contrario, encierre una situación jurídica individualizada a favor del recurrente frente a la Administración</i> . . . . .	425
4.2. Que el cumplimiento de la sentencia ofrezca una pluralidad de alternativas respetuosas con el interés general y acordes con el ordenamiento jurídico . . . . .	427
5. Los límites a la transacción en el cumplimiento de las sentencias contencioso-administrativas . . . . .	428
5.1. Los límites materiales al cumplimiento pactado de la sentencia . . . . .	429
5.1.1. <i>El requisito de que el pacto sea inocuo para el interés público y de terceros y no sea manifiestamente contrario al ordenamiento jurídico</i> . . . . .	429
5.1.2. <i>La exigencia de que el acuerdo inter partes suponga el correcto cumplimiento de la sentencia</i> . . . . .	429
5.1.3. <i>Los límites formales a la transacción en sede de cumplimiento de sentencias</i> . . . . .	433
6. Bibliografía . . . . .	436

## PARTE VII

## ARBITRAJE ADMINISTRATIVO

<b>CAPÍTULO 23. La función arbitral efectuada o administrada desde órganos administrativos</b> .....	441
1. El arbitraje administrativo: una nueva forma de actuación administrativa .....	441
1.1. Consideraciones generales .....	441
1.2. Las soluciones al conjunto de cuestiones planteadas .....	442
2. Mínima referencia a la normativa de arbitraje .....	443
3. Algunos ejemplos para la formulación de una teoría general. ....	444
3.1. Fórmulas voluntarias de carácter general .....	444
3.2. Fórmulas tendencialmente obligatorias con la capacidad de renuncia ....	444
3.3. La solución de conflictos en materia de deporte: la publicación con la incorporación del Tribunal Administrativo del Deporte .....	445
3.4. Fórmulas arbitrales directamente atribuidas a órganos administrativos en la resolución de los conflictos inter-privados. ....	446
4. Un intento de sistematización .....	448
5. La necesidad de articular un estatuto de la función arbitral ejercida desde la Administración o los organismos públicos .....	450
6. Un supuesto, igualmente, discutible ¿hay responsabilidad patrimonial? .....	451
<b>CAPÍTULO 24. Mediación y arbitraje en el sector turístico</b> .....	453
1. Introducción. ....	453
2. Aproximación a los conceptos de mediación y arbitraje .....	455
3. Mediación y turismo .....	457
4. Arbitraje de consumo y turismo .....	462
5. Mediación y arbitraje en el Código Internacional para la protección de los turistas .	465
6. Bibliografía .....	465
<b>CAPÍTULO 25. La resolución alternativa de litigios en transporte aéreo. Una vía extrajudicial administrativa previa a la jurisdicción civil.</b> .....	467
1. Los conflictos en materia de derechos de los usuarios de transporte aéreo, sus vías de resolución y su conexión con el derecho público .....	467
2. Los Mecanismos de resolución alternativa en transporte aéreo: historia y marco general. ....	469
3. La mediación .....	470
4. El arbitraje .....	470
5. El procedimiento de reclamación ante la AESA .....	472
5.1. Órgano encargado de la resolución. ....	473
5.2. Litigios objeto del RAL .....	474
5.3. Principios de procedimiento. ....	475
5.4. El concreto procedimiento ante la AESA .....	475
5.4.1. <i>Algunas cuestiones generales</i> .....	476
5.4.2. <i>Cauce procedimental.</i> .....	476
5.4.3. <i>Naturaleza de la actividad de la AESA, resolución del procedimiento y efectos de la resolución.</i> .....	477
6. Conclusiones .....	479
7. Bibliografía .....	479

<b>CAPÍTULO 26. Una breve aproximación al arbitraje de consumo electrónico y a la mediación electrónica de consumo en España durante la COVID-19: ¿entre el mito y la realidad?</b> . . . . .	481
1. Introducción. . . . .	481
2. El necesario impulso del arbitraje de consumo electrónico durante la pandemia . . .	483
2.1. El temprano marco normativo del arbitraje de consumo electrónico establecido en el vigente Real Decreto 231/2008, de 15 de febrero, por el que se regula el Sistema Arbitral de Consumo como punto de partida . . .	483
2.2. La decidida impulsión de la celebración de audiencias telemáticas del sistema arbitral de consumo durante la pandemia. . . . .	485
3. ¿Es ágil la implantación de la mediación electrónica de consumo en el seno del sistema arbitral de consumo durante la pandemia provocada por la COVID-19? . . .	487
4. Breves consideraciones finales . . . . .	489
5. Bibliografía . . . . .	490
<b>CAPÍTULO 27. El arbitraje de inversión: los casos en materia de telecomunicaciones en Colombia</b> . . . . .	493
1. Introducción. . . . .	493
1.1. Antecedentes. . . . .	494
2. El arbitraje de inversiones en el contexto latinoamericano y colombiano . . . . .	498
2.1. Contexto Latinoamericano . . . . .	499
2.2. Contexto Colombiano. . . . .	500
3. El servicio de telefonía móvil en Colombia. . . . .	505
3.1. Sentencia C- 555 de 2013. Fallo Nacional . . . . .	508
4. Fallo Arbitral La Nación-Ministerio de Tecnologías de la Información y así Comunicaciones contra Comunicación Celular S.A. COMCEL S.A. y Colombia Telecomunicaciones S.A. E.S.P.. . . . .	509
5. Fallo América Móvil S.A.B. de C.V. República de Colombia S.A. . . . .	510
5.1. Antecedentes de la demanda ante Ciadi . . . . .	510
5.2. Análisis del Caso . . . . .	511
6. Mecanismos adoptados por el Estado Colombiano para garantizar la inversión . . . .	512
7. Conclusiones . . . . .	513
8. Referencias. . . . .	514

## PARTE VIII

### ARBITRAJE INTERNACIONAL

<b>CAPÍTULO 28. Unión Europea y arbitraje de inversión</b> . . . . .	519
1. Introducción. . . . .	519
2. APPRIs <i>extra</i> -UE: consecuencias del Tratado de Lisboa y competencias de la UE para suscribir acuerdos de libre de comercio . . . . .	520
2.1. Personalidad Jurídica de la UE y posibilidad de suscribir acuerdos internacionales. . . . .	520
2.2. Regulación de las inversiones con anterioridad a la entrada en vigor del Tratado de Lisboa . . . . .	520
2.3. Fin de los APPRIs <i>extra</i> -UE tras la entrada en vigor del Tratado de Lisboa . . . . .	521
3. APPRIs <i>intra</i> -UE: de su controversia a su desaparición . . . . .	523
3.1. Adhesión de los países de Europa del Este: un problema ignorado . . . . .	523
3.2. Primera injerencia de la Comisión Europea: un sedicente <i>amicus curiae</i> . . . . .	524
3.3. Segunda injerencia de la Comisión Europea: prohibición de ejecutar los laudos dictados contra EEMM, asunto <i>Micula</i> . . . . .	526

3.4.	Fin de los APPRIs <i>intra</i> -UE: Achmea crónica de una muerte anunciada . .	529
3.5.	La extensión de Achmea, más allá de los APPRIs: asuntos Komstroy y PL Holdings . . . . .	531
3.5.1.	<i>El Asunto Komstroy: extensión de Achmea a los tratados multilaterales .</i>	531
3.5.2.	<i>El asunto PL Holdings: extensión de Achmea a convenios arbitrales ad hoc . . . . .</i>	532
3.6.	Rechazo frontal de los tribunales arbitrales: <i>the show must go on</i> . . . . .	532
4.	Conclusión . . . . .	534

## PARTE IX

### DERECHO COMPARADO

<b>CAPÍTULO 29. El arbitraje en los conflictos con la Administración Pública en Italia, especialmente en el ámbito de los contratos públicos.</b> . . . . .	537
1. Modelos de arbitraje en la esfera pública: arbitraje común y arbitraje especial administrado . . . . .	537
2. La aplicación del arbitraje común en la jurisprudencia actual . . . . .	539
3. Arbitraje especial administrado . . . . .	541
3.1. Nombramiento de miembros del panel arbitral: prohibiciones y cuestiones críticas . . . . .	545
4. La Camera arbitrale para los contratos públicos . . . . .	545
5. Una breve conclusión . . . . .	548
<b>CAPÍTULO 30. El arbitraje en derecho administrativo en Colombia.</b> . . . . .	549
1. Aspectos característicos del arbitraje justificados por la función del Derecho Administrativo como expresión del orden material de valores . . . . .	549
1.1. Control por errores <i>in procedendo</i> . . . . .	550
1.2. Sujetos intervinientes y recurrentes . . . . .	553
1.3. Competencia para efectuar el control judicial . . . . .	554
2. Constituyentes del arbitraje determinados por la función del derecho administrativo como medio de dirección . . . . .	555
2.1. Arbitrabilidad objetiva . . . . .	555
2.2. Determinantes para la constitución del Tribunal . . . . .	556
2.3. Medidas cautelares . . . . .	558
3. Elementos normativos del arbitraje fundamentados por la función del derecho administrativo como instrumento de trabajo con campos de referencia . . . . .	558
3.1. El contrato estatal y el requisito de forma . . . . .	559
3.2. Nulidad de los contratos . . . . .	561
3.3. Diálogo con el derecho contencioso administrativo . . . . .	561
4. Conclusiones . . . . .	562
5. Bibliografía . . . . .	563
<b>CAPÍTULO 31. La necesidad de implementar los medios adecuados para la solución de conflictos en la administración pública en Brasil</b> . . . . .	567
1. Introducción . . . . .	567
2. El debido proceso legal en el derecho brasileño . . . . .	568
3. La superación de los conflictos a través de la producción consensuada de los mismos también en la Administración Pública . . . . .	569
4. La (In)disponibilidad del derecho . . . . .	573
5. La realización de las políticas autocompositivas también en la Administración Pública . . . . .	575

6.	El acuerdo celebrado con Vale S/A: una victoria para todos y para la mediación en el derecho medioambiental . . . . .	576
7.	Conclusión . . . . .	577
8.	Referencias . . . . .	578

<b>CAPÍTULO 32. Arbitraje y Mediación en la Administración Pública paraguaya.</b>	581
1. Introducción . . . . .	581
2. Arbitraje y Mediación en la administración pública paraguaya . . . . .	583
2.1. Arbitraje en la administración pública, conceptos generales . . . . .	583
2.1.2. Arbitraje en la administración pública, marco legal vigente . . . . .	583
2.2. Mediación, conceptos generales . . . . .	587
2.2.1. Mediación Judicial . . . . .	587
2.2.2. Mediación extrajudicial . . . . .	587
3. Los arbitrajes internacionales más relevantes . . . . .	588
3.1. Arbitrajes BIVAC y SGS . . . . .	588
3.2. Litigio Gramont Berres . . . . .	588
3.3. Demanda Mota Engil . . . . .	589
4. La jurisprudencia paraguaya respecto de la procedencia del recurso de nulidad contra laudos arbitrales . . . . .	590

<b>CAPÍTULO 33. Mediación en la Administración Pública chilena. El polémico caso de la mediación por daños en la salud . . . . .</b>	591
1. Reflexiones preliminares en torno a los MASC . . . . .	591
1.1. Algunas características de los mecanismos alternativos de solución de conflicto . . . . .	591
1.2. Tipología de los MASC: Negociación, mediación, conciliación, transacción, arbitraje . . . . .	592
2. Mediación y derecho administrativo chileno . . . . .	593
2.1. Justificación de la aplicación de la mediación en el ámbito administrativo . . . . .	593
2.2. Campo (general) de aplicación de la mediación en derecho administrativo . . . . .	594
2.3. Panorama general de la mediación en la Administración chilena . . . . .	595
3. Características y naturaleza jurídica de la mediación por daños en salud . . . . .	595
3.1. Definición, características y procedimiento de la mediación por daños en salud de la ley 19.966 o ley AUGE (Acceso Universal de Garantías en Salud) . . . . .	595
3.2. La naturaleza jurídica de la mediación por daños en salud . . . . .	597
4. Eficacia y problemas de la mediación por daños en salud en Chile . . . . .	598
4.1. La mediación por daños en salud en cifras . . . . .	598
4.2. Principios que informan la mediación por daños en salud . . . . .	599
4.3. Las interrogantes jurídicas en torno a la mediación por daños en salud . . . . .	601
5. Conclusión . . . . .	603
6. Bibliografía . . . . .	604

## PARTE X

### BALANCE Y PERSPECTIVAS SOBRE LA MEDIACIÓN Y EL ARBITRAJE EN LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

<b>CAPÍTULO 34. Esbozo de una Ley de Mediación y Arbitraje en la relación jurídica administrativa . . . . .</b>	609
1. Sobre la incorporación de instituciones privadas al derecho público y su necesaria adaptación . . . . .	609

1.1.	La incorporación de instituciones privadas al derecho administrativo: entre la menor y la mayor dificultad . . . . .	609
2.	En derecho administrativo no existe un conflicto entre dos partes, sino la revisión de un acto por motivos de legalidad . . . . .	610
3.	Oportunidad de los sistemas alternativos ante el fracaso del sistema de recursos administrativos y las limitaciones del recurso contencioso . . . . .	610
2.	El derecho positivo contempla estas técnicas en la administración de manera testimonial . . . . .	611
2.1.	Procedimiento administrativo general y proceso contencioso . . . . .	611
2.2.	La regulación de estas técnicas en la contratación del sector público . . . . .	611
2.2.1.	<i>Los tribunales administrativos de recursos contractuales</i> . . . . .	611
2.2.2.	<i>Arbitraje en la Administración Pública</i> . . . . .	612
2.3.	La normativa propia en materia de mediación y arbitraje . . . . .	613
3.	La mediación en el proceso contencioso-administrativo. . . . .	613
4.	Las técnicas alternativas en derecho comparado. . . . .	614
5.	Contenido <i>de lege ferenda</i> de una regulación normativa de la mediación y arbitraje en la administración. . . . .	615
5.1.	¿Arbitraje, mediación, o conciliación?. . . . .	616
5.1.1.	<i>Por una fórmula específica</i> . . . . .	616
5.1.2.	<i>Por un elemento de autoridad en la decisión</i> . . . . .	616
5.2.	Las materias susceptibles de someterse a esta técnica. . . . .	616
5.3.	Composición de la comisión negociadora . . . . .	617
5.4.	Procedimiento . . . . .	617
5.4.1.	<i>Compatibilidad con el sistema de recursos</i> . . . . .	617
5.4.2.	<i>Plazos</i> . . . . .	617
5.4.3.	<i>Derivación a la técnica negociadora. Efectos suspensivos del recurso</i> . . . . .	617
5.4.4.	<i>Efectos del acuerdo</i> . . . . .	617
6.	Balance y conclusión. . . . .	618
7.	Bibliografía . . . . .	618