

Sumario

	<u>Página</u>
PRESENTACIÓN	15
PRÓLOGO	17
NOTA PRELIMINAR.....	21
INTRODUCCIÓN	23
PRIMERA PARTE	
CAPÍTULO I	
BREVE EXPOSICIÓN SOBRE LA HISTORIA DE LA MEDIACIÓN.....	29
1.1. La mediación en sus orígenes.....	29
1.2. Su evolución histórica.....	35
1.3. Su incorporación al constitucionalismo	45
1.4. La mediación administrativa y su encaje en la Constitución de 1978.....	50
1.5. Recuperación de una tradición histórica no perdida	54
CAPÍTULO II	
CONCEPTO DE MEDIACIÓN.....	61
2.1. Acercamiento a su naturaleza jurídica. Clases	61
2.2. La mediación como equivalente jurisdiccional	73
2.3. Análisis comparativo de la mediación con relación a los distintos modelos de terminación del proceso judicial	80
2.3.1. La mediación y la transacción	81
2.3.2. La mediación y el allanamiento	82
2.3.3. La renuncia y la mediación	83
2.3.4. Desistimiento y mediación.....	84
2.3.5. Satisfacción extraprocésal y mediación	86

2.4. La conciliación, el arbitraje y la mediación. A la búsqueda de una distinción en el marco jurisdiccional	86
2.4.1. Mediación y conciliación	87
2.4.2. Mediación y arbitraje	90

CAPÍTULO III

LA MEDIACIÓN COMO FORMA DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN LAS RELACIONES ENTRE LOS SUJETOS PRIVADOS Y LA ADMINISTRACIÓN

91

3.1. Análisis de la situación en el derecho continental	91
3.2. Resoluciones del Consejo de Europa	93

CAPÍTULO IV

MEDIACIÓN Y ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

105

4.1. La mediación como posible contrato. ¿Prerrogativa de derecho administrativo o de derecho privado?.....	105
4.2. Características y requisitos del convenio de mediación: Consentimiento, objeto y causa.....	119
4.2.1. Acto o convenio de mediación.....	120
4.2.2. Convenio principal o negocio jurídico del que trae causa la mediación .	120
4.2.3. Convenio instrumental o «impropio» de mediación	121
4.3. La sustancia institucional de la mediación.....	125
4.3.1. Hacia la sustantividad de la mediación a través de seis modulaciones que resaltan la diferencia.....	126
a) La integración de la mediación en el Derecho administrativo	126
b) La incorporación de la mediación en el derecho positivo	128
c) La integración de la mediación en una jurisdicción especial.....	130
d) La distinción de la mediación de otras formas paccionadas en el ámbito administrativo; o «la sustantividad por la diferencia»	135
e) La expresión de la mediación en la doctrina y en la jurisprudencia.....	135
f) La inserción de la mediación en la doctrina de los «ombudsmen»	136

CAPÍTULO V

LA MEDIACIÓN EN LA LEY DE RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS Y DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO COMÚN (LEY 30/1992)

137

5.1. La mediación convencional en el artículo 88 de la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común (Ley 30/1992).....	137
---	-----

5.1.1. Interpretación restrictiva del art. 88.1 de la Ley 30/1992.....	141
5.1.2. Interpretación extensiva del art. 88.1 de la Ley 30/1992	144
5.2. La mediación en el art. 107.2 de la Ley 30/1992. Una técnica procedimental. Los equivalentes impugnatorios.....	148
5.3. Los límites materiales de la mediación administrativa.....	163
5.3.1. La mediación no puede ser contraria al ordenamiento jurídico	163
a) La mediación frente a las potestades regladas de la Administración..	167
b) La mediación frente a las potestades discrecionales de la Administración	171
c) La mediación no puede versar sobre materias no susceptibles de transacción.....	172
d) La mediación tiene por objeto satisfacer el interés particular y públi- co que tiene encomendado.....	174

CAPÍTULO VI

LA MEDIACIÓN EN LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSA. EL FUNDAMENTO LEGAL DE LOS ALTERNATIVOS JURISDICCIONALES COMO SISTEMA POSI- BLE EN LA TERMINACIÓN CONVENCIONAL DEL PROCESO JUDICIAL CON- TENCIOSO	177
6.1. El análisis del acuerdo y la conciliación judicial en el orden contencioso-administrativo. El artículo 77 de la LJCA.....	177
6.2. Hacia una forma de conciliación judicial (intraprocesal)	187
6.3. Hacia una interpretación amplia del artículo 77 de la LJCA. La mediación judicial	191
6.4. Hacia la búsqueda de la mediación en el contexto del artículo 77.3 de la LJCA..	195

SEGUNDA PARTE

CAPÍTULO VII

MEDIACIÓN Y OMBUDSMAN	201
7.1. La mediación institucional como punto de partida	201
7.2. El ombudsman como posible institución de mediación. Planteamiento del problema.....	208
7.3. Caracterización de la «maladministration» en los distintos sistemas jurídicos ...	215
7.4. El precedente francés como paradigma de la actividad componedora. Hacia un concepto selectivo y depurado de «maladministration»	221
7.5. La «maladministration» a través del modelo común del Defensor del Pueblo Europeo y de su facultad de mediación –Desde su déficit conceptual positi-	

zado hasta su clarificación pragmática-	227
7.6. Recapitulación sobre la mala administración y la integración del concepto en el derecho español	231
CAPÍTULO VIII	
LA MEDIACIÓN EN EL DEFENSOR DEL PUEBLO ESPAÑOL.....	247
8.1. Análisis de la experiencia española: El Defensor del Pueblo y la función de mediación. La configuración constitucional y legal del Defensor del Pueblo. Líneas generales sobre su actividad en el marco de sus competencias	247
8.2. El Defensor del Pueblo como institución de autoridad.....	253
8.3. Los diferentes tipos de mediación que realiza el Defensor del Pueblo español a través del análisis de su ley orgánica reguladora.	262
8.3.1. La mediación del Defensor del Pueblo en el ámbito jurisdiccional	262
8.4. El Defensor del Pueblo y la mediación. Desde el ejercicio de un sistema de control inquisitivo y semicontencioso, hacia un sistema de consenso	269
8.4.1. La mediación como resultado de una inercia conceptual del «médiateur» y el «ombudsman» originario, a través de un positivismo moderado (1983-1988)	272
8.4.2. La mediación como mecanismo integrado en el respeto prioritario a la legalidad (1988-1994)	277
8.4.3. La mediación como mecanismo derivado de la positivización de la terminación convencional en el orden jurídico administrativo (1995-1999)	285
8.4.4. La mediación como cultura de paz en lo cotidiano (2000-2005)	294
8.5. La mediación en derecho como práctica de control y de garantía de las libertades y de los derechos fundamentales. Concepto.....	301
8.6. Las resoluciones del Defensor del Pueblo. Su naturaleza jurídica. Hacia un cambio en la estrecha visión de concebir al Defensor del Pueblo como una figura casi decorativa.....	307
8.6.1. Consideraciones generales hacia estos tipos de resolución	310
a) La advertencia	313
b) El recordatorio de deberes legales.....	316
c) La recomendación	322
d) La sugerencia.....	327
8.7. Las resoluciones del Defensor del Pueblo como medio vinculante de la acción administrativa	330
8.7.1. La voluntad política en el marco de estas resoluciones	330

8.7.2. Algunas propuestas para hacer más efectivas las resoluciones formuladas por el Defensor del Pueblo y aceptadas por la Administración	332
a) La aceptación de la Administración de las resoluciones del Defensor del Pueblo como resultado de un posible acto administrativo.....	333
b) La aceptación a través de una voluntad paccionada	345
c) La aceptación como resultado de una obligación que nace de la Constitución y de la propia ley.....	346
CAPÍTULO IX	
LA MEDIACIÓN EN EQUIDAD Y LA «MALA ADMINISTRACIÓN»	351
9.1. El art. 28.1 y 2 de la LODP, como cláusula de apoderamiento de una justicia en equidad	351
9.2. Los orígenes de la mediación en equidad del Defensor del Pueblo. Breve excurso sobre la influencia del «Médiateur». Ley núm. 73-6, de 3 de enero de 1973, por la que se crea un «médiateur» en Francia	357
9.3. Breve examen de la equidad en el ordenamiento jurídico español. Líneas generales de aproximación para la realización de una mediación en equidad..	363
9.3.1. La práctica jurisprudencial y la equidad estricta	370
9.3.2. Hacia una equidad amplia a través de la jurisprudencia contencioso-administrativa	373
CAPÍTULO X	
LA EQUIDAD EN LA DOCTRINA MEDIADORA DEL DEFENSOR DEL PUEBLO ...	381
10.1. Tipos de equidad.....	381
10.2. Equidad inspiradora.....	382
10.3. Equidad normativa y conceptos jurídicos indeterminados.....	384
10.4. Equidad interpretativa	385
10.4.1. Equidad interpretativa declarativa	386
10.4.2. Equidad interpretativa correctora	386
10.4.3. Equidad interpretativa armonizadora	387
10.5. Equidad integradora	387
CAPÍTULO XI	
SUPUESTOS PRÁCTICOS DE LA FUNCIÓN MEDIADORA DEL DEFENSOR DEL PUEBLO EN EL MARCO DE LOS DISTINTOS MODELOS DE EQUIDAD ...	389
11.1. Equidad inspiradora.....	389
11.2. Equidad normativa.....	395
11.3. Equidad interpretativa	404

<i>G. CARBALLO MARTÍNEZ: La mediación administrativa y el Defensor del Pueblo</i> _____	
11.3.1. Declarativa	404
11.3.2. Correctora.....	417
11.3.3. Armonizadora.....	448
11.4. Equidad integradora	469
CAPÍTULO XII	
RESUMEN GRÁFICO DE LOS SUPUESTOS DE APLICACIÓN DE LA EQUIDAD POR EL DEFENSOR DEL PUEBLO (MANDATOS CONCLUIDOS 1983-2005).....	
	499
CAPÍTULO XIII	
CONCLUSIONES	
	503
BIBLIOGRAFÍA	
	513