

ÍNDICE

Introducción

Capítulo I. La actualización de un modelo jurídico en conflicto . .

I. Conflicto social, un motor de cambio	31
1. Frustración y conflicto	34
2. Finalizando el conflicto social	36
II. Derecho y conflicto social	38
1. Sociedad de la información e inteligencia artificial: nuevos retos administrativos	39
2. Legitimidad en las sociedades modernas	47
3. Legitimando un conflicto	52
III. Estado social y derecho, una crisis por sistema	53
1. ¿Una crisis agravada?	54
2. Déficit de legitimidad institucional en la ley y en la Administración	58
IV. Derecho a una buena administración	61
1. Un intento de autolegitimación	61
2. Contenido del derecho a la buena administración	64
V. La evolución de un Estado jurídicamente hipertrofiado	70
1. Equilibrio y derecho primitivo	71
2. La evolución normativa del Estado moderno	73
2.1. Sobre seguridad jurídica	74
2.2. Sobre eficacia, eficiencia y efectividad	74
2.3. Sobre hipertrofia e hiperdesarrollo normativo	76
VI. Naturaleza del conflicto administrativo	78
1. La frustración y el estrés en el conflicto administrativo	80
2. Sobre la excesiva burocratización y la impersonalidad robótico-procesal	81
2.1. ¿El funcionario ideal?	83
2.2. Una burocracia dolosamente rígida	85
3. Tribunales, conflictos y capacidad	86
3.1. Otras formas de impartir justicia contencioso-administrativa	89
VII. Evolucionar o colapsar: en busca de un derecho flexible	90
1. Una Administración relacional para el siglo xxi	93

Capítulo II. Los medios alternativos de solución de controversias y el Derecho administrativo

I. Dimensionando el Derecho	97
II. Medios alternativos de solución de controversias	99
1. Debate doctrinal sobre la nomenclatura	99
2. Fundamentos y oportunidades de los MASC en ordenamientos jurídicos administrativos de civil law	102

3. Sobre posiciones, intereses y necesidades	105	
4. Entre la autocomposición y la heterocomposición	108	
5. Autocomposición de intereses	108	
5.1. Debate argumentativo	109	
5.2. Escucha activa	112	
5.3. Un catálogo de medios alternativos autocompositivos	113	
6. Medios de heterocomposición de intereses	120	
6.1. Arbitraje	121	
7. Uso de los medios alternativos en escenarios extrajudiciales e intrajudiciales	123	
 III. La adaptación de los MASC al derecho administrativo	 124	
 IV. Oportunidades de la mediación en la resolución de conflictos con la Administración	 128	
1. Los distintos modelos negociales de mediación	130	
1.1. Modelo Harvard	130	
1.2. Modelo Transformativo	132	
1.3. Modelo Circular-Narrativo	133	
2. Un modelo para fomentar el diálogo con la Administración . .	136	
3. Fundamentos de la mediación administrativa	137	
3.1. Negociando sobre las potestades discrecionales, regladas y reglamentarias	138	
3.2. Un breve inciso a la mediación interadministrativa	143	
4. Mediación extrajudicial administrativa como punta de lanza . .	145	
 V. Mediación administrativa en el derecho comparado y comunitario . .	 150	
1. Mediación administrativa en ordenamientos de common law . . .	150	
2. Mediación administrativa en otros ordenamientos jurídicos de civil law	151	
3. Derecho de la Unión Europea	152	
 VI. Derecho español	 156	
1. Mediación, Administración y Constitución	156	
2. Mediación civil y mercantil en la legislación española	158	
3. Regulación jurídica de la mediación administrativa en el procedimiento	160	
3.1. Terminación convencional del procedimiento	160	
3.2. Mediación impugnatoria o sustitutoria de recursos	164	
3.3. Sobre el tempo de la mediación	171	
3.4. Ralentización del procedimiento, impulso y tramitación de urgencia	172	
3.6. Limitaciones generales al ejercicio de la mediación adva. . . .	173	
4. La semilla autonómica de la práctica mediadora administrativa..	175	
5. Práctica local en mediación administrativa, una apuesta audaz .	178	
5.1. Ejemplo reglamentario: La pionera ordenanza en mediación administrativa del Ayuntamiento de Tarragona . .	179	
5.2. Ejemplo institucional: Oficina de Mediación del Ayuntamiento de Madrid	183	
5.3. Otro ejemplo práctico: caso La Maquinista	184	
 VII. Mediación previa y vinculación legal	 185	
1. Una interpretación flexible sobre la vinculación legal en mediación previa	187	
2. Dificultades en mediación previa no regulada	188	

VIII. Mediación de conflictos interpersonales: la mediación pública . . .	189
IX. Hacia el diálogo con una Administración pública relacional	191
Capítulo III . Los factores de la mediación administrativa	193
I. Administración pública al servicio de la soberanía popular	193
II. Factores burocráticos en la mediación administrativa	196
1. La participación ciudadana en el procedimiento administrativo . . .	196
1.1. División jurídica: participación ciudadana y audiencia al ciudadano	197
1.2. Trámite de audiencia	200
1.3. Audiencia y mediación en simbiosis	203
1.4. Ubicación teleológicamente incorrecta del derecho de audiencia en el procedimiento administrativo	206
2. El predominante poder administrativo	212
2.1. La autotutela como medio alternativo de solución de conflictos.	214
2.2. La autotutela administrativa en el ordenamiento jurídico español	216
III. Factores generales en la mediación administrativa	218
1. Representación de las partes	220
1.1. La problemática legitimación del representante público en la mediación	220
1.2. Representación de las personas interesadas, la casuística de la acción pública	222
2. Sobre la voluntariedad y la obligatoriedad de mediar	224
3. Entre la confidencialidad y la transparencia en el procedimiento	230
4. El idioma del procedimiento de mediación	233
5. Fases del procedimiento de mediación administrativa	236
5.1. Inicio del procedimiento de mediación	237
5.2. Sesión informativa	238
5.3. Sesiones individuales y conjuntas	241
6. El acuerdo de mediación	243
6.1. Principios jurídicos implicados en el acuerdo de mediación administrativa	244
6.2. Sobre la naturaleza contractual del acuerdo de mediación administrativo	258
6.3. Ejecución y forma del acuerdo en una mediación adva.	262
7. Duración de la mediación	269
IV. Mediador administrativo	270
1. Un deber de imparcialidad y neutralidad	271
2. Escogiendo mediador	273
2.1. La aptitud profesional del mediador	274
2.2. Entre la mediación institucional y la mediación liberal	276
3. Gratuidad u onerosidad de la mediación en sede administrativa	282
4. Empoderando a las partes	284
4.1. Técnicas de empoderamiento	285
4.2. Los movimientos de intervención	288
5. La escucha activa del mediador	289
V. Un modelo adaptativo y posible	291

Capítulo IV . El modelo francés de mediación administrativa	293
I. Sobre el derecho administrativo francés	293
1. El diálogo como pináculo de la codificación del derecho administrativo francés	294
2. Conseil d'État y su papel en la codificación del derecho administrativo	298
II. Una mediación administrativa a la francesa	299
1. Diferenciación francesa entre mediación y conciliación	301
El diálogo con la Administración a través de la mediación	
2. Marco jurídico básico de la mediación administrativa en Francia	303
2.1. Mediación intrajudicial	304
2.2. Mediación extrajudicial	309
3. Flexibilidad —o inexistencia— procedimental en mediación administrativa en Francia	314
III. Una cultura de mediación institucional	316
1. El influyente Médiateur de la République y su evolución al Défenseur des Droits	321
2. Ombudsman y su papel en la progresiva instauración de la mediación institucional	323
3. Mediación institucional francesa en la actualidad	326
4. Mediador institucional, luces y sombras	327
IV. Mediación pedagógica, un resultado inesperado	329
V. Mediación administrativa francesa en datos	331
1. Situación de la mediación institucional francesa a nivel estatal	332
1.1. Datos del Médiateur de l'eau	333
1.2. Datos de la Médiatrice de l'Éducation Nationale et de l'Enseignement Supérieur	334
1.3. Datos del Médiateur France Travail	336
2. Situación de la mediación institucional francesa a nivel local	338
2.1. Datos en mediación administrativa a nivel municipal	340
2.2. Datos en mediación administrativa a nivel supramunicipal	342
VI. Mediación administrativa francesa, un modelo adaptado y adaptable	344
 Capítulo V. Hacia el diálogo burocrático: una propuesta normativa .	 347
I. Motivación de la propuesta	347
II. Propuestas sobre la actual LPACAP	348
1. Artículo 33. Tramitación de urgencia	348
2. Artículo 40. Notificación	348
3. Artículo 55. Información y actuaciones previas	349
4. Artículo 71. Impulso	350
5. Artículo 82. Trámite de audiencia	350
6. Artículo 86. Terminación convencional	352
7. Artículo 88.7 Contenido	353
8. Artículo 105bis. Mediación en ejecución de actos administrativos	354
9. Artículo 112. Objeto y clases	355

10. Artículo 117. Suspensión de la ejecución	356
11. Artículo 118. Audiencia de los interesados	357
III. Propuesta de creación del «TÍTULO VII. De la mediación administrativa» en la LPACAP	357
1. CAPÍTULO I. Normas generales de la mediación administrativa	357
1.1. Art. 134. La naturaleza de la mediación administrativa	357
1.2. Art. 135. Mediación pública	358
1.3. Art. 136. Partes de la mediación administrativa	359
1.4. Art. 137. Confidencialidad	361
2. CAPÍTULO II. Sobre el inicio de la mediación	361
2.1. Art. 138. Formas de inicio del procedimiento de mediación administrativa	361
2.2. Art. 139. Derecho de renuncia de las personas interesadas	362
2.3. Art. 140. Principio de Mediación única	362
2.4. Art. 141. Inicio a solicitud de la persona interesada de la mediación durante el procedimiento administrativo	363
2.5. Art. 142. Inicio de oficio de la mediación durante el procedimiento administrativo	364
3. CAPÍTULO III. Sobre el desarrollo de la mediación	364
3.1. Art. 143. Sesión informativa	364
3.2. Art. 144. Sesiones individuales y conjuntas	365
3.3. Art. 145. Duración del procedimiento	366
4. CAPÍTULO IV. Sobre el acuerdo de mediación	367
4.1. Art. 146. La naturaleza del acuerdo de mediación administrativa	367
4.2. Art. 147. Contenido del acuerdo de mediación	367
4.3. Art. 148. Vinculación del acuerdo de mediación	368
4.4. Art. 149. Modificación unilateral del acuerdo de mediación	369
4.5. Art. 150. Ejecutividad del acuerdo	370
5. CAPÍTULO V. Sobre el mediador	371
5.1. Art. 151. Principios de actuación	371
5.2. Art. 152. Requisitos para ser elegible	372
5.3. Art. 153. Selección del mediador	373
5.4. Art. 154. Designación de la persona que mediará por acuerdo	374
5.5. Art. 155. Incompatibilidades y renuncia	374
5.6. Art. 156. Pluralidad de mediadores	375
5.7. Art. 157. Pago de los honorarios	375
IV. Derogación del Real Decreto 980/2013, de 13 de diciembre, por el cual se desarrollan los aspectos formativos de la persona mediadora y el Registro de Personas Mediadoras e Instituciones de Mediación	376
Conclusiones	379
Bibliografía	403