

*TEMA 35 - El servicio público: concepto y clases. Forma de gestión de los servicios públicos. Examen especial de la gestión directa. La gestión indirecta: modalidades. La concesión. Régimen jurídico.*

## 1. INTRODUCCIÓN

- **Origen del Derecho Administrativo:** Las sociedades crean la Administración Pública para proveer bienes y servicios colectivos. El Derecho Administrativo nace al otorgar personalidad jurídica propia a dicha Administración.
- **Naturaleza:** Es un derecho estatutario, completo y cerrado, que regula la organización y actividad de las Administraciones Públicas.
- **Marco Normativo Actual:** Los pilares actuales son la **Ley 39/2015** (relaciones externas "ad extra") y la **Ley 40/2015** (relaciones internas "ad intra").
- **El Acto Administrativo:** Es el vehículo principal de relación con los administrados, definido como una decisión unilateral ejecutoria que concreta el ejercicio de una potestad administrativa.

## 2. EL SERVICIO PÚBLICO: CONCEPTO Y CLASES

### 2.1 Concepto

- **Definición:** Conjunto de actividades y prestaciones reservadas o exigidas a las Administraciones Públicas por la legislación para responder al funcionamiento social y favorecer la igualdad y el bienestar.
- **Perspectiva Histórica:**
  - **Inicios:** Funciones básicas (Justicia, Defensa, Infraestructuras).
  - **Estado de Bienestar:** Ampliación a Educación, Sanidad e industrias de redes (agua, electricidad).
  - **Tendencia Actual:** Privatización y liberalización. El concepto de servicio público vira hacia el de servicio universal (garantía de acceso y precio asequible con gestión privada eficiente).
- **Perspectiva Económica:** Se explica mediante la **teoría de los fallos de mercado**, donde el Estado garantiza la provisión óptima para el bienestar social.
- **Perspectiva Legal:** Servicio prestado de modo regular y continuo bajo un régimen jurídico especial (administrativo, sectorial o contractual).

### 2.2 Elementos y Marco Legal

- **Elementos Personales:**

*TEMA 35 - El servicio público: concepto y clases. Forma de gestión de los servicios públicos. Examen especial de la gestión directa. La gestión indirecta: modalidades. La concesión. Régimen jurídico.*

1. **Administración:** Titular del servicio (puede prestarlo directa o indirectamente).
  2. **Usuario:** Ciudadano que recibe la prestación y la financia vía precios públicos o impuestos.
- **Normativa de Referencia:**
    - **Constitución Española (1978):** Derechos a la Educación (Art. 27), Seguridad Social (Art. 41) y Salud (Art. 43).
    - **Ley 9/2017 de Contratos del Sector Público (LCSP):** Regula la gestión indirecta y la nueva figura de la **concesión de servicios**.
    - **Reglamento de Servicios de las Corporaciones Locales (1955):** Marco general para entidades locales.

### 2.3 Clases de Servicios Públicos

- **Por entidad:** Estatales, Autonómicos o Locales.
- **Por obligatoriedad:** Obligatorios (por Ley o Constitución) y no obligatorios.
- **Por necesidad:** Esenciales o secundarios.
- **Por régimen económico:** Competencia o monopolio.
- **Por función:**
  1. **Soberanía:** Justicia, Policía, Defensa (ejercidos por funcionarios).
  2. **Sociales/Culturales:** Educación, Sanidad (alto interés general).
  3. **Económicos:** Electricidad, telecomunicaciones, limpieza viaria.

## 3. FORMAS DE GESTIÓN DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS

### 3.1 Gestión Directa (Sin particular interpuesto)

1. **Gestión indiferenciada:** A través de órganos ordinarios; se financia vía presupuestos o tasas.
2. **Establecimiento sin personalidad jurídica:** Órgano especializado dentro de la estructura de la Administración.
3. **Organismo Autónomo:** Entidad con personalidad jurídica y patrimonio propio (ej. Universidades).
4. **Entidad Pública Empresarial (EPE):** Personalidad jurídica pública pero con autonomía de gestión para actividades prestacionales susceptibles de contraprestación (ej. ICEX).

*TEMA 35 - El servicio público: concepto y clases. Forma de gestión de los servicios públicos. Examen especial de la gestión directa. La gestión indirecta: modalidades. La concesión. Régimen jurídico.*

5. **Sociedad Mercantil Estatal:** Capital 100% público, pero forma mercantil privada. Actúa en el mercado bajo derecho privado (ej. RTVE).

### 3.2 Gestión Indirecta (Concesión de Servicios)

- **Principio:** La Administración mantiene la titularidad, pero el riesgo operacional lo asume el contratista.
- **Límite:** No pueden prestarse por gestión indirecta servicios que impliquen **ejercicio de autoridad** inherente a los poderes públicos.
- **Criterio de distinción (Ley 9/2017):**
  - **Contrato de servicios:** El riesgo lo asume la Administración.
  - **Concesión de servicios:** El riesgo lo asume el contratista.

## 4. LA CONCESIÓN

### 4.1 Concepto y Tipos

- **Definición:** Acto mixto (contrato administrativo con componente de reglamento) donde se transfiere la explotación y el riesgo al particular.
- **Modalidades:**
  - **Concesión pura:** El particular realiza la obra y gestiona el servicio.
  - **Concesión de ejercicio:** El particular solo gestiona un servicio o infraestructura ya existente.

### 4.2 Régimen Jurídico y Potestades

- **Potestades de la Administración:** Control unilateral (tarifas, calidad), fiscalización y capacidad de sanción o rescate.
- **Derechos del Concesionario:** Cobro de tarifas, equilibrio financiero, derechos de policía para sancionar usuarios e indemnización en caso de rescate.
- **Obligaciones:** Prestar el servicio sin discriminación e indemnizar daños a terceros.

### 4.3 Fases y Extinción

1. **Inicio:** Definición del régimen jurídico en pliegos de cláusulas.
2. **Adjudicación:** Concurso (procedimiento abierto o restringido). El negociado solo en casos de urgencia o secretos.
3. **Extinción:**

*TEMA 35 - El servicio público: concepto y clases. Forma de gestión de los servicios públicos. Examen especial de la gestión directa. La gestión indirecta: modalidades. La concesión. Régimen jurídico.*

- **Reversión:** Finalización normal del plazo; la gestión vuelve a la Administración.
- **Secuestro:** Asunción temporal por la Administración ante infracciones del concesionario.
- **Caducidad:** Suspensión definitiva por infracciones graves reiteradas.
- **Rescate:** Expropiación de la concesión por interés público con indemnización.

## **5. CONCLUSIÓN**

- El servicio público es un pilar de la sociedad moderna que evoluciona con la tecnología y las demandas sociales.
- La elección entre gestión directa o indirecta no es un debate ideológico, sino un análisis de eficiencia y adaptación a las circunstancias para satisfacer necesidades de interés general.