

ÍNDICE

Derecho administrativo Tomo II El acto administrativo

Autor: Eduardo Soto Kloss

Editorial Thomson Reuters /2023

www.librotecna.cl

Página

INTRODUCCIÓN

LA ACTIVIDAD JURÍDICA DE LA ADMINISTRACIÓN

I. La relación jurídica: noción básica y fundamental de la idea clásica de derecho.....	1
---	---

CAPÍTULO I

NOCIÓN DE ACTO ADMINISTRATIVO

I. La noción de acto administrativo en el derecho chileno, una perspectiva sustancial.....	7
1. Explicaciones previas.....	7
2. Introducción.....	8
3. Bases constitucionales de la noción.....	9
4. Una noción sustancial.....	10
4.1. Ordenación.....	11
4.2. Racional.....	12
4.3. Unilateral.....	15
4.4. Sujeto en ejercicio de función administrativa.....	16
4.5. Satisfacer una necesidad pública concreta.....	18

4.6. Que produce efectos jurídicos directos.....	20
II. Una terminología multiforme.....	23
1. Antecedentes históricos.....	23
1.1. En el derecho indiano.....	23
1.2. En los inicios de la República.....	25
1.3. En la Constitución de 1925.....	26
1.4. En la Constitución de 1980.....	27
1.5. En la legislación complementaria.....	29
2. Precisiones terminológicas.....	30
2.1. Acto administrativo/decisión y documento en que se contiene.....	30
2.2. Tipos de actos administrativos.....	31
2.3. Una paradoja.....	34
2.4. ¿Qué decisiones han de formalizarse por escrito bajo las formas de “decretos” o “resoluciones”?.....	35
2.5. ¿Cómo saber si debe dictarse un “decreto” o una “re- solución”?.....	36
3. Anexo. Algunos antecedentes históricos de interés.....	39
III. Características del acto administrativo en Chile.....	43
IV. Elementos del acto administrativo.....	53
1. Los “elementos” del acto administrativo.....	53
2. La fundamentación del acto administrativo, doctrina y jurisprudencia en el ordenamiento jurídico chileno.....	58
2.1. Sobre el acto administrativo y su régimen jurídico chileno.....	58
2.2. La fundamentación del acto administrativo.....	61
2.3. La jurisprudencia de la Contraloría General de la República y de los Tribunales Ordinarios de Justicia referente a la fundamentación de los actos adminis- trativos.....	69

CAPÍTULO II

EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO

I.	El procedimiento administrativo (Una aproximación a sus bases fundamentales)	87
	1. Introducción	87
	2. La idea de procedimiento administrativo.....	88
	2.1. La noción de procedimiento administrativo.....	89
	2.2. Los fundamentos del procedimiento administrativo.....	92
	2.2.1. Una protección del interés general.....	93
	2.2.2. Una organización racional de adopción de decisiones.....	93
	2.2.3. Una protección de los ciudadanos usuarios de los servicios públicos.....	95
	2.2.4. El procedimiento administrativo y la idea de colaboración solidaria	96
	2.3. Los principios que informan el procedimiento administrativo	100
	2.4. Los caracteres del procedimiento administrativo	102
	2.5. La estructura del procedimiento administrativo y las fases procedimentales.....	104
	Anexo. Discrecionalidad Administrativa: Notas sobre su noción	113
II.	La Ley N° 19.880, sobre Procedimientos Administrativos ¿“Aleluya” o “miserere”?.....	123
	1. Introducción	123
	2. La idea de procedimiento administrativo y su noción.....	123
	3. Una idea nada nueva en nuestra tradición castellano-indiana y republicana	124
	4. El contexto en el que se inserta la Ley N° 19.880.....	127
	5. Una resumida descripción de su contenido	129
	6. Características de la Ley N° 19.880.....	130

	Página
7. Algunos aspectos de interés que presenta esta ley	136
8. Discordancias constitucionales que se advierten	141
9. Conclusiones.....	155
III. La etapa de control de legalidad de la decisión	159
1. Introducción.....	159
2. La toma de razón	159
2.1. Fuentes normativas.....	159
2.2. Noción.....	160
2.3. Órgano que la realiza.....	162
2.4. ¿Sobre qué recae la toma de razón?	163
2.5. ¿Cómo se toma razón de un decreto o resolución?	164
2.5.1. Pura y simple.....	165
2.5.2. Con alcance	165
2.5.3. La toma de razón electrónica.....	166
2.6. Cómo se realiza	166
2.7. Efectos de la toma de razón	168
2.8. Impugnación de la toma de razón.....	170
3. La representación	172
3.1. Fuentes normativas.....	172
3.2. Noción.....	172
3.3. Causas que la producen	173
3.4. Actitudes del autor del decreto o resolución ante su representación	173
3.5. La llamada insistencia presidencial.....	175
4. Anexo.El decreto de insistencia ¿es conforme al ordena- miento constitucional?	203
4.1. Introducción	203
4.2. Antecedentes históricos.....	205
4.3. Antecedentes doctrinarios.....	213

	Página
4.4. Nuestra tesis	217
4.5. Conclusión	224
IV. La exención del trámite de toma de razón, y su antijuridicidad.....	231
V. La toma de razón y el llamado “alcance”	237
1. Introducción	237
2. Noción.....	239
2.1. Definir la toma de razón	239
2.2. ¿Qué es el “alcance”?.....	240
2.3. Tipos o clases de “alcance”	241
2.4. Hacia una conceptualización	245
3. Efectos de los alcances	247
VI. El trámite de “registro” y problemas que suscita.....	251
1. Introducción	251
2. El trámite del “registro” contralor y la jurisprudencia judicial.....	253
3. Un fallo reciente: <i>Aguilera Ortiz c/Municipalidad de Chillán</i>	264
4. Sugerencias	268
VII. La publicidad de los actos administrativos.....	271
VIII. La Ley N° 19.880, de 2003	279
IX. Anexos.....	285
1. La toma de razón y el poder normativo de la Contraloría General de la República	285
1.1. Conceptualización	285
1.2. La toma de razón y el poder jurídico de control de la Contraloría General de la República.....	287
1.2.1. Análisis dogmático	289
1.2.2. El procedimiento de elaboración del acto administrativo en Chile.....	293

	Página
1.2.3. Contraloría General de la República y el ejercicio de sus potestades contraloras.....	304
2. El derecho positivo (Legal, reglamentario y jurisprudencial).....	321
2.1. La jurisprudencia judicial	336
2.2. El proyecto de Ley de Bases de Procedimientos Administrativos	339
2.3. Conclusiones	341

CAPÍTULO III

VIGENCIA DEL ACTO ADMINISTRATIVO

I. Aplicación, modalidades de excepción y suspensión de la vigencia del acto administrativo	343
1. Aplicación general	343
2. Modalidades de excepción.....	343
3. Suspensión de la vigencia	348

CAPÍTULO IV

LA PRESUNCIÓN DE LEGALIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS

I. La presunción de legalidad de los actos administrativos. ¿Tiene un fundamento racional? ¿Es verdaderamente una presunción?.....	353
1. Introducción	353
2. Terminología.....	354
3. Una creación contralora	360
4. ¿Qué significa, propiamente, la “presunción de legalidad” de los actos administrativos?.....	366
4.1. La Constitución afirma la nulidad/inexistencia de todo acto de órgano estatal.....	366
4.2. ¿Se trata propiamente de una “presunción”?	371

Página

5. Conclusiones.....	372
II. La presunción de legalidad ¿tiene fundamento jurídico?.....	377
1. Introducción.....	377
2. ¿Qué habrá habido en su origen?.....	378
3. Lo que aparece en el fondo del tema.....	380
4. Una extensión carente de justificación racional.....	381
5. La presunción de legalidad frente a la Constitución.....	383
6. ¿Constituye un privilegio procesal?.....	384
7. ¿Una antinomia? Presunción de legalidad e invalidación.....	385
8. ¿Tiene fundamento constitucional?.....	387

CAPITULO V

LA APLICACIÓN DEL ACTO ADMINISTRATIVO

1. Introducción.....	391
2. Exigibilidad de la Prestación.....	395

CAPÍTULO VI

IMPUGNACIÓN DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS

I. Impugnación de los actos administrativos.....	407
1. Su fuente jurídica.....	407
2. Principio general.....	407
3. Vías de impugnación.....	408
4. Vicios del acto administrativo (remisión).....	422
5. Efectos de la impugnación.....	422
6. Anexo. <i>Solve et repete</i> . Notas sobre un resabio absolutista en el Estado constitucional de Derecho.....	428
6.1. Introducción.....	428
6.2. <i>Solve et repete</i> / “paga primero y reclama después”.....	432
6.3. La incompatibilidad del <i>solve et repete</i> con la Constitución.....	438

6.4. Su derogación con la entrada en vigencia de la Constitución de 1980 y su desconocimiento por el legislador posterior: un ejemplo de contumacia inconstitucional.....	446
6.5. El <i>solve et repete</i> en la Corte Suprema y en el Tribunal Constitucional.....	450
6.6. Conclusiones.....	455

CAPÍTULO VII

LA NULIDAD DE DERECHO PÚBLICO EN EL DERECHO CHILENO

I. Introducción.....	459
II. La nulidad de derecho público en el derecho chileno.....	461
1. La génesis.....	464
2. Efectos.....	467
III. Su actualidad.....	475
1. Introducción.....	475
2. Una exégesis sistemática.....	475
3. Todo acto.....	476
4. Acto Jurídico.....	477
5. En contravención.....	478
6. Es.....	481
7. Nulo.....	483
8. Un análisis intrasistemático.....	485
IV. Su imprescriptibilidad.....	487
V. Anexo.....	497
Anexo 1. Lo que dice la jurisprudencia de la Corte Suprema respecto de la nulidad de derecho público de los actos administrativos.....	497
Fallos citados.....	484
Anexo 2. La nulidad de derecho público en la jurisprudencia 2007-2013.....	517

	Página
Primera Parte	517
Introducción	517
1. Temas relevantes en los fallos recientes: actos administrativos impugnados por esta acción constitucional	518
2. La legitimación activa en la nulidad de derecho público	523
3. Efectos de la nulidad de derecho público	533
Anexo 3. La nulidad de derecho público según la Corte Suprema: de su tergiversación a su destrucción.....	587
Introducción	587
1. Siempre es bueno recordar la historia.....	589
2. La jurisprudencia reciente de la Corte Suprema referente a la nulidad de derecho público: de su tergiversación a su destrucción.....	592
2.1. La nulidad de derecho público no sería imprescriptible.....	593
2.2. ¿Existirían dos tipos de nulidad de derecho público?	594
2.3. Lo patrimonial ¿se regiría por el Código Civil?	597
2.4. La acción de nulidad de derecho público sería una acción general, inespecífica y supletoria	598
2.5. La nulidad de derecho público sólo procedería por vicios sustantivos.....	599
2.6. La acción de nulidad de derecho público sería de carácter excepcional.....	600
2.7. La nulidad de derecho público sólo procedería frente a un acto terminal	601
2.8. La nulidad de derecho público sólo procedería por vicios manifiestos	602

	Página
2.9. La nulidad de derecho público no procedería por el vicio de arbitrariedad en que se habría incurrido en el acto administrativo impugnado	603
3. Conclusiones	604
Sentencias tenidas a la vista.....	607
Anexo 4. La nulidad de derecho público, una síntesis del último sexenio de la jurisprudencia suprema. Puntos para la reflexión	611
Introducción	611
1. Un recuento jurisprudencial	612
2. Una síntesis y aspectos para reflexionar	635
Anexo 5. La recia vitalidad de la acción constitucional de nulidad de derecho público	641
Introducción	641
1. La acción de nulidad de derecho público en materia de multas administrativas	642
2. La acción de nulidad de derecho público en materia de aguas.....	651
3. En materia de acuerdo municipal con funcionarios en juicio laboral con sentencia ejecutoriada	654
4. En materia de concesión de derechos de aprovechamiento de aguas subterráneas.....	657

CAPÍTULO VIII

LA EXTINCIÓN DEL ACTO ADMINISTRATIVO

I. La extinción del acto administrativo.....	661
1. Precisiones conceptuales.....	661
2. Clasificación de las causales de extinción	663
II. La invalidación de los Actos Administrativos en el Derecho chileno.....	671
1. Una introducción histórica.....	671

	Página
2. La estabilidad de los actos administrativos en el derecho chileno	672
3. La obligación de retirar los actos antijurídicos de la Administración	673
4. La jurisprudencia de la Contraloría General de la República	674
4.1. Sus inicios	675
4.2. Su evolución	676
4.3. El principio jurídico	677
5. La jurisprudencia de los Tribunales Superiores de Justicia	680
5.1. La estabilidad del acto que ha producido efectos adquiridos de buena fe	680
5.2. Procedencia de la invalidación en caso de mala fe del beneficiario del acto	682
5.3. Síntesis jurisprudencial. Conclusiones	684
6. Conclusiones	686
III. Una involución	689
1. Introducción	689
2. La autotutela y su proscripción	690
3. La jurisprudencia suprema	691
4. Una involución (pero superada)	693
5. Análisis crítico	695
6. Conclusiones	705
IV. Inestabilidad del acto administrativo y derechos de los destinatarios (a propósito del artículo 53 inciso 10 de la Ley N° 19.880)	707
1. Introducción	707
2. El acto administrativo y sus efectos en el derecho chileno	711

	Página
3. La potestad de invalidar en la Ley N° 19.880, el sentido del “podrá” invalidar	720
V. La revocación de los Actos Administrativos. Noción Contralora	723
1. Introducción. Un aspecto histórico, siempre útil para comprender mejor las instituciones	723
2. ¿De dónde arranca la visión contralora de la revocación de los actos administrativos?	729
3. La noción contralora	731
4. El giro contralor: la revocación como extinción de un acto administrativo por ser “inconveniente” o “oportuno”	736
4.1. La introducción de esta nueva perspectiva	736
4.2. De cómo esta idea italiana se “injerta” en la visión contralora	739
5. Lo que la jurisprudencia judicial dice respecto de la revocación	741
6. Pero ¿se sostiene en Derecho, y conforme con la Constitución, la noción de “revocación”?	745
7. Conclusiones	750
VI. La caducidad de los Actos Administrativos	753
1. Introducción	753
2. ¿Qué significa “caducidad”?	753
3. La caducidad en nuestro derecho público chileno	754
3.1. La noción contralora	754
3.2. Algunos autores	755
3.3. Precisiones para evitar equívocos	756
4. La legislación, algunos ejemplos	759
5. ¿Se requiere de un acto administrativo que declare la caducidad? De ser necesario dicho acto ¿es declarativo o constitutivo?	763

	Página
6. Conclusión	765
VII. Anexos.....	767
1. El decaimiento en el Derecho administrativo chileno ¿Extinción del Procedimiento Administrativo? ¿Extinción del Acto Administrativo? Del derecho como literatura de ficción.....	767
1.1 La extinción de los actos administrativos en Chile	767
1.2. En qué consistiría dicha extinción	768
1.3. Aparición en la jurisprudencia suprema	771
1.4. Las incoherencias en su formulación	777
1.5. La ausencia de fundamento normativo	778
1.6. ¿Los procedimientos administrativos “decaen”?	780
1.7. Los actos administrativos ¿“decaen”?	785
Nota bibliográfica	793
Bibliografía	795
Jurisprudencia	797

CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS
 PROVIEW..... 801

www.librotecnia.cl