

Derecho Administrativo y Constitución

Compiladores: Carlos Magna Rodríguez y Elizabeth Escobar Toro

Editorial Tirant lo Blanch /2024

www.librotecnia.cl

Índice

<i>Presentación</i>	17
<i>Las aguas en las constituciones chilenas: historia, actualidad y prospectiva</i>	19
ALEJANDRO VERGARA BLANCO	
Introducción	19
1. Aguas y Constitución: ayer, hoy y mañana	20
2. Primera parte: perspectivas histórica y actual.....	20
2.1. Las aguas en la Constitución: perspectiva histórica (de 1967 a 1976)	21
2.2. Las aguas en la Constitución vigente (análisis desde 1980 a 2020) haciendo escalas en 1979 y 1980	23
2.3. La jurisprudencia constitucional y el legislador común	26
2.3.1. La jurisprudencia constitucional	26
2.3.2. Silencio parcial del Código de Aguas.....	26
3. Segunda parte: las aguas en la futura Constitución	28
3.1. La Constitución y sus valores	28
3.1.1. Una idea general de Constitución.....	29
3.1.2. El contenido mínimo de una Constitución	30
3.2. Las aguas y sus valores	31
3.2.1. La relación jurídica esencial de las aguas: su protección, uso y apropiación.....	32
3.2.2. Las aguas y la evolución de las convicciones sociales	33
3.2.3. Los repartos de poder en materia de aguas.....	33
3.2.4. Las aguas como insumo de diversas actividades productivas.....	34
Conclusión	35
<i>Contencioso administrativo de los recursos naturales: hacia una tutela judicial con enfoque ecosistémico</i>	37
MAURICIO OVIEDO GUTIÉRREZ	
Introducción.....	37
1. Evolución normativa en materia ambiental.....	38
2. Escenario actual del contencioso administrativo ambiental.....	41

3. El enfoque ecosistémico como cambio de paradigma.....	43
3.1. Modelos regulatorios de algunos recursos naturales	44
3.1.1. Recursos hídricos.....	44
3.1.2. Bosque nativo.....	45
3.1.3. Recursos hidrobiológicos.....	45
3.2. Enfoque ecosistémico.....	46
4. Escenario actual de los Tribunales Ambientales	47
5. Hacia un nuevo sistema de justicia ambiental con enfoque ecosistémico..	48
Bibliografía citada	49
<i>Bienes comunes y propiedad pública. Algunas reflexiones preliminares en tiempos de debate constitucional.....</i>	<i>51</i>
BENOÎT DELOOZ BROCHET	
Introducción	51
1. Los bienes comunes en Chile: una necesaria nueva aproximación.....	52
2. Dos aproximaciones de los bienes comunes, diferentes, pero complementarias	53
2.1. La aproximación funcional italiana de la función social de la propiedad fundada sobre los derechos fundamentales	53
2.2. La aproximación institucional según Elinor Ostrom.....	55
3. Bienes comunes y propiedad pública en Chile: algunas pistas de reflexión	57
3.1. Bienes comunes y función social de la propiedad en derecho chileno.....	57
3.2. L'échelle de domanialité o escala de dominalidad	59
3.3. Algunas pistas para la gestión colaborativa y participativa de los bienes comunes	62
Algunas reflexiones a modo de conclusión: ¿hacia una soberanía compartida?.....	64
Bibliografía citada	65
<i>Autonomía administrativa: ¿medio para una nueva relación Estado/territorios?.....</i>	<i>69</i>
VALESKA OPAZO DE LA FUENTE	
Introducción	69
1. La autonomía y el Estado unitario: contradicción funcional.....	70

1.1. Precisiones, ejemplos y distinciones en torno al concepto de autonomía.....	71
1.2. Imposibilidad actual de una función administrativa autónoma territorial	75
1.2.1. ¿Autonomía municipal en un Estado Unitario?	76
1.2.2. A qué se refiere la declaración constitucional de autonomía	79
2. Por qué una función administrativa autónoma en los territorios.....	81
2.1. Autonomía territorial administrativa: medio para legitimar al Estado.....	83
2.1.1. Democracia y autonomía	84
2.1.2. Funcionalidad administrativa y autonomía	87
2.2. Desafíos de esta (eventual) nueva relación Estado/territorios basada en la autonomía.....	89
Conclusiones.....	92
Bibliografía citada	93

Descentralización con equidad y cooperación territorial en la nueva Constitución..... 97

ESTEBAN SZMULEWICZ RAMÍREZ

Introducción	97
1. ¿Por qué la falta de cooperación interterritorial es un problema en Chile?	99
2. Algunas reflexiones sobre los principios de coordinación y cooperación entre niveles de gobierno y administración.....	99
3. La coordinación y la cooperación interterritorial en el derecho constitucional comparado	102
4. Algunas propuestas para la nueva Constitución de Chile.....	105
4.1. El modelo de Estado descentralizado.....	106
4.2. En materia de colaboración y coordinación entre las distintas unidades territoriales.....	107
4.3. Establecer la obligación de contar con un sistema de ordenamiento territorial.....	110
4.4. Creación de un Consejo Económico, Social y de Ordenamiento Territorial.....	110
4.5. Potenciamiento de los gobiernos locales	110
Conclusiones.....	112
Bibliografía citada	113

<i>Los órganos administrativos de rango constitucional</i>	115
TOMÁS IZQUIERDO Y JOSÉ MIGUEL VALDIVIA	
Introducción	115
1. Los términos del debate.....	117
2. Criterios de constitucionalización de órganos administrativos	122
2.1. La elección popular de autoridades.....	123
2.2. Organización territorial	123
2.3. Los órganos de tutela del orden constitucional	125
2.4. La “autonomía” como criterio general.....	127
2.5. Las administraciones independientes	128
2.6. La Contraloría como institución de contrapeso al poder presidencial arraigada en la tradición	130
2.7. Los órganos administrativos y la “Constitución económica”	130
2.8. La constitucionalización como decisión puramente formal.....	133
Bibliografía citada	134
 <i>Los órganos constitucionales autónomos como decisión constitucional</i>	 137
GUILLERMO JIMÉNEZ Y SAMUEL TSCHORNÉ	
Introducción	137
1. Órganos constitucionales autónomos en la tradición constitucional chilena	138
2. El panorama latinoamericano	144
3. Los órganos constitucionales autónomos en la nueva Constitución: tres cuestiones abiertas para la Convención Constitucional.....	149
4. ¿Un estatuto constitucional para las agencias regulatorias independientes?	151
Conclusiones.....	155
Bibliografía citada	156
 <i>Perfeccionamiento constitucional de la Contraloría General de la República</i>	 159
JOSÉ LUIS LARA AROYO	
Introducción: importancia de la Contraloría General de la República.....	159
1. La Contraloría General De La República en la Constitución	161
1.1. Aspectos orgánicos y de diseño institucional.....	161
1.1.1. Modelo Colegiado	162

1.1.2. Modelo unipersonal	162
2. Asignación de autonomía orgánica y financiera	163
3. Nombramiento y remoción del Contralor General	163
4. Trámite de la toma de razón.....	165
5. Consideraciones finales: necesidad de robustecer y focalizar el control....	166
Conclusiones.....	167
Bibliografía citada	167
<i>La configuración de un órgano de control para tutelar el derecho a la protección de datos personales en la nueva Constitución</i>	169
EMILIO OÑATE VERA	
Introducción	169
1. Primera parte	170
1.1. La regulación de la protección de datos en Latinoamérica	170
1.1.1. Argentina	170
1.1.2. Brasil.....	171
1.1.3. Colombia.....	172
1.1.4. Costa Rica.....	172
1.1.5. Ecuador	173
1.1.6. El Salvador	174
1.1.7. Guatemala	174
1.1.8. Honduras	174
1.1.9. México.....	175
1.1.10. Nicaragua.....	176
1.1.11. Panamá.....	177
1.1.12. Perú	177
1.1.13. República Dominicana.....	178
1.1.14. Uruguay.....	179
1.2. La protección de datos personales en Chile	182
1.3. Consideraciones finales.....	185
2. Segunda Parte.....	186
2.1. Los órganos de control o agencias reguladoras independientes en Chile	186
2.1.1. Las superintendencias y otras entidades similares	187
2.1.2. Autonomías constitucionales.....	188
2.1.3. Entidades colegiadas	189

2.2. Criterios para analizar las agencias regulatorias independientes en Chile	190
3. Consideraciones finales.....	191
Conclusiones.....	193
Bibliografía citada	194
 <i>Estado empresario: razones para mantener el actual régimen jurídico de la actividad administrativa de gestión económica previsto en la Constitución chilena.....</i>	 195
LUIS ALFONSO HERRERA ORELLANA	
Introducción.....	195
1. ¿Qué entender por empresa del Estado y actividad administrativa de gestión económica?.....	197
2. Algunas razones históricas e institucionales del régimen constitucional actual.....	200
3. Características jurídicas básicas del régimen constitucional vigente (arts. 1; 19 n° 21; 65 n° 2)	203
4. Algunas críticas jurídicas al régimen constitucional vigente	207
5. Razones a favor del mantenimiento del actual régimen jurídico constitucional de las empresas del Estado y la actividad de gestión económica.....	209
6. Algunas propuestas concretas para la mejora del régimen constitucional actual	215
Conclusiones.....	218
Bibliografía citada	220
 <i>El Estado Social de Derecho en la nueva Constitución: réplicas y desafíos al Derecho Administrativo.....</i>	 225
CARLOS DORN GARRIDO	
Introducción.....	225
1. ¿Estado Social, Estado de Derecho o Estado Social de Derecho?	227
2. Sobre el concepto restringido de Estado de Derecho	234
3. Los desafíos de la cláusula constitucional del Estado Social de Derecho al ordenamiento jurídico administrativo: entre adecuación constitucional y tensiones institucionales.....	241
Bibliografía citada	245

<i>Nulidad de derecho público: su necesidad para el Estado de Derecho</i>	247
JAIME PHILLIPS LETELIER	
Introducción	247
1. Estado actual de la nulidad imprescriptible	248
2. ¿Es la imprescriptibilidad un problema?	252
2.1. La imprescriptibilidad: su importancia para el Estado de Derecho....	252
2.2. Retroactividad de la declaración de nulidad	253
3. Propuesta de regulación	257
3.1. Imprescriptibilidad y retroactividad de la declaración de nulidad	257
3.2. La nulidad de derecho público en el sistema de acciones contencioso-administrativas	258
3.3. Propuesta normativa.....	260
Conclusiones.....	261
Bibliografía citada	261
 <i>Principio de motivación de los actos públicos: reconocimiento expreso en un nuevo texto constitucional</i>	 265
ALEJANDRO GÓMEZ SOTOMAYOR	
Introducción	265
1. Importancia de la motivación en un Estado de Derecho	266
2. Situación actual de la motivación en Chile.....	270
2.1. Actos administrativos	270
2.2. Actos legislativos	271
2.3. Actos judiciales.....	273
2.4. Etapas de la motivación en Chile.....	274
3. Principio de motivación de los actos públicos en un nuevo texto constitucional	275
Conclusiones.....	277
Bibliografía citada	278
 <i>La configuración del derecho a la tutela judicial efectiva en la nueva Carta Fundamental frente a actuaciones o actos de la administración que sean lesivos de los derechos y/o intereses de los administrados</i>	 281
ALEJANDRO CÁRCAMO RIGHETTI	
Introducción	281

1. La consagración del derecho a la tutela judicial efectiva en la actual Constitución Política de la República. Una propuesta de configuración para la nueva Carta Fundamental.....	283
1.1. La consagración del derecho a la tutela judicial efectiva en la actual Constitución Política de la República.....	283
1.2. Propuesta de configuración del derecho a la tutela judicial efectiva en la eventual nueva Carta Fundamental.....	285
2. La creación de una acción contencioso administrativa constitucional, de carácter autónoma, para reclamar contra las actuaciones y actos de la administración del Estado.....	288
Conclusiones.....	291
Bibliografía citada.....	293
 <i>La relación entre las sanciones administrativas y las sanciones penales: su proyección en una nueva Constitución.....</i>	 295
EMILIO BOUTAUD SCHEUERMANN	
Introducción.....	295
1. La relación entre el derecho administrativo sancionador y el derecho penal.....	296
1.1. Su relevancia en el debate constitucional.....	297
1.2. La discusión en la jurisprudencia.....	298
1.2.1. La tesis cualitativa en la jurisprudencia de la Contraloría General de la República.....	299
1.2.2. Las tesis formales y cualitativas en la jurisprudencia de la Corte Suprema.....	301
1.3. La diferencia entre el derecho administrativo sancionador y el derecho penal es principalmente valorativa y formal.....	306
2. Nueva Constitución y principios básicos de las sanciones administrativas .	310
2.1. Lineamientos generales.....	310
2.2. Aspectos básicos de la regulación constitucional de la potestad sancionadora.....	311
2.3. Principios mínimos de las sanciones administrativas.....	314
Conclusiones.....	319
Bibliografía citada.....	321

<i>Sobre la necesidad del reconocimiento de la libertad sindical de los empleados públicos en la Constitución Política de la República</i>	325
GLENN CALVO MUÑOZ	
Introducción	325
1. Constitución Política y leyes sobre Libertad Sindical	327
1.1. El empleo público ante la Constitución Política y las leyes que lo regulan	327
1.2. Constitución Política ad hoc a la negación de la Libertad Sindical....	329
1.3. La prohibición legal de la garantía de Libertad Sindical del empleado público	331
2. Instrumentos internacionales y la OIT	335
3. Jurisprudencia judicial y administrativa	340
4. Contexto actual y razonamiento al efecto	343
5. Libertad Sindical en otros ordenamientos	348
Conclusión y propuesta.....	350
Bibliografía citada	352