ÍNDICE

La falta de servicio
Autor: José Luis Zavala Ortiz
Editorial Libromar /2022
www.librotecnia.cl

Presentación 17

Primera Parte
FALTA DE SERVICIO ESTATAL 19

1. Concepto de falta de servicio 21
2. Falta de servicio estatal y personal del funcionario en cúmulo de responsabilidades 25
3. Responsabilidad por falta de servicio del Estado emana de aplicar las normas del Código Civil sobre responsabilidad por hecho propio ... 28
4. ¿Para que concurra falta de servicio es menester que exista una obligación legalmente consagrada? 29
5. No toda ilegalidad es constitutiva de falta de servicio 30
6. Responsabilidad del Estado por falta de servicio no es objetiva 31
7. Legitimación pasiva del Fisco 33
   7.1. Fisco carece de legitimación pasiva en acción por falta de servicio por cónyuge que consiguió divorcio fraudulentamente 33
   7.2. Representación de SII en acción de responsabilidad la tiene su Director 34
8. Falta de servicio por actuación del Registro Civil 37
   8.1. Falta de servicio en error en concesión de posesión efectiva por parte de Registro Civil 37
   8.2. Incurre en falta de servicio Registro Civil si hay errores en fecha de nacimiento en pasaporte 38

www.librotecnia.cl

9. Responsabilidad por falta de servicio no alcanza a empresa autónoma del Estado 38
10. No es posible determinar falta de servicio por acto u omisión de autoridad respecto de estados de excepción constitucional 39
11. Postulantes a subsidio habitacional sólo tienen una mera expectativa y no pueden perseguir la responsabilidad del Estado 39
12. Falta de servicio en el ámbito de la vivienda y urbanismo 40
12.1. Falta de servicio por omisión al no adoptar las medidas para evitar daño de propiedad contigua por amenaza de derrumbe 40
12.2. Responsabilidad por falta de servicio del SERVIU por calidad de viviendas sociales. Rol de fiscalización a quienes delega asistencia técnica 41
12.3. Hay falta de servicio al no mantener al día plan de evacuación y drenaje de aguas lluvia 42
12.4. Hay falta de servicio si no se toman los resguardos necesarios al percatarse de daños estructurales en viviendas sociales 43
12.5. Vendedores de viviendas no son legitimados activos de acción por falta de servicio estatal en contra de SERVIU 45
13. No existe falta de servicio estatal si se autorizó erradamente subdivisión de inmueble en terrenos de uso agrícola si el comprador pudo constatar la limitación al adquirir la propiedad 46
14. Falta de servicio estatal. Hecho dañoso que proviene de naturaleza y del hombre 47
15. No existe falta de servicio si actividad desplegada por el Fisco se ajusta al ejercicio de facultad autorizada por Ley. Cierre de acceso a camino .. 48
16. Actos de policía 49
16.1. Falta de servicio por omisión de actuar policial en violencia intrafamiliar. Relación de causalidad 49
16.2. Fundamento de la falta de servicios de accionar de Carabineros por suicidio de persona expuesta 50
16.3. Falta de servicio estatal por incumplimiento de policía de cumplir cabalmente orden de investigar 52
16.4. Responsabilidad del Estado por ineficiente actuar policial 54
16.5. Falta de servicio de carabineros por muerte de cabo atrapada en vehículo policial al chocar con camión en intento de detenerlo .. 56
16.6. Falta de servicio de carabineros al herir en ojo a ciudadano por disparo de balín de goma 57

www.librotecnia.cl

16.7. Responsabilidad extracontractual del Estado por fallecimiento de funcionario policial en operativo por no entrega de elementos de protección personal acordes a la labor encomendada 58

16.8. Responsabilidad por muerte de carabinero en acto de servicio se rige según normas de responsabilidad extracontractual de Código Civil 60

17. Falta de servicio de Gendarmería 61

17.1. Es necesario identificar reglas o deberes de actuación incumplidos por Gendarmería para acreditar falta de servicio en muerte de reo 61

17.2. Pérdida de extremidad de interno en establecimiento penitenciario por falta de servicio de Gendarmería 62

17.3. Estado no tiene responsabilidad objetiva que asegure a todo evento la seguridad de los reclusos 63

17.4. Falta de servicio estatal por deficiente deber de cuidado de Gendarmería respecto de interna que se suicida en una celda 65

17.5. Gendarmería debe acreditar que cumplió su deber de cuidado de reclusa que perdió a bebé estando en prisión preventiva 67

17.6. No hay falta de servicio de gendarmería por fallecimiento de reo a causa de herida cortopunzante si le brindaron todas las atenciones de salud necesarias 69

17.7. No hay falta de servicio de gendarmería por fallecimiento de reo a causa de herida cortopunzante si le brindaron todas las atenciones de salud necesarias 70

17.8. No hay falta de servicio acreditada si no se prueba negligencia de gendarmería en muerte de interno 71

17.9. No hay falta de servicio de Gendarmería por choque protagonizado por sujeto que incumple medida cautelar de arresto domiciliario 73

18. Falta de servicio por actos del Poder Judicial 74

18.1. No hay falta de servicio estatal por vicios en procedimiento de selección de magistrados 74

18.2. No se configura falta de servicio si no se aumenta dotación de funcionarios de juzgado 75

19. No se configura falta de servicio por parte de la Administración por no pago de subsidio 76

20. Falta de servicio del SII 77

www.librotecnia.cl

20.1. Procede acoger excepción dilatoria en demanda contra SII por falta de servicio por errores en proceso de avalúo ya que procede impugnación del acto administrativo 77

20.2. Existe falta de servicio estatal si el SII advierte duplicidad de giros emitidos y no lo subsana 78

21. Falta de servicio estatal en accidente minero. Órganos de la administración si hubieran cumplido obligación legal no se hubieran producido de tal manera los hechos 79

22. Diversa interpretación respecto de base de cálculo de pensión a jubilado de Fuerzas Armadas no constituye falta de servicio 79

23. No hay falta de servicio estatal si carretera estaba debidamente señalizada y accidente de tránsito se debió a conducción imprudente de chofer de bus 80

24. Hay falta de servicio si se permite que funcionarios suban a bote con mal clima y sin conocimientos de navegación 81

25. Hay falta de servicio de Corporación de Asistencia Judicial por tramitación negligente de postulante 82

26. Hay falta de servicio de SENAME por suicidio de joven que ya tenía antecedentes de intentos de suicidio 83

27. No hay falta de servicio por colisión en camino público si ésta se debe a falta de atención de conductores 83

28. Hay falta de servicio de tripulación de avioneta que efectúa irresponsablemente maniobra que provoca accidente fatal 84

29. Hay falta de servicio estatal al no estar debidamente señalizado en puente el peso máximo que éste puede soportar 85

30. Responsabilidad por falta de servicio. Elemento corto punzante expuesto a menor en zoológico 87

31. Falta de servicio en el marco de relación estatutaria con funcionarios . 88

31.1. Falta de servicio sólo es posible respecto de administrados y no un eventual incumplimiento contractual con empleado estatal 88

31.2. No se configura falta de servicio por instrucción de sumario administrativo con absolución por causal formal 89

31.3. Denuncia ante Ministerio Público por hechos por los cuales funcionaria fue sumariada correctamente no constituye falta de servicio 89

32. Falta de servicio estatal por desastres naturales 90

www.librotecnia.cl

32.1. Hay falta de servicio estatal al no capacitar ni señalizar correctamente a ciudadanos frente a terremoto y tsunami 90
32.2. Hay falta de servicio al no mantener al día plan de evacuación y drenaje de aguas lluvia 92
32.3. Falta de servicio estatal. No hay caso fortuito en tsunami ocurrido con posterioridad a terremoto 93
32.3. Hay falta de servicio estatal al no confeccionar los planes de prevención suficientes en caso de terremoto y tsunami 95
33. Prescripción 97
33.1. Interposición de querella criminal por hechos que además constituyen falta de servicio no interrumpe plazo de prescripción de acción por esto último 97
33.2. Interrupción de prescripción de acción de responsabilidad por falta de servicio estatal por reconocimiento de error de procedimiento 98
33.3. Cómputo del plazo de prescripción de acción de indemnización por falta de servicio desde que se produce la omisión 99

Segunda Parte
FALTA DE SERVICIO EN EL ÁMBITO MUNICIPAL 101

1. Fundamento normativo de la responsabilidad por falta de servicio en el ámbito municipal 103
2. Responsabilidad por falta de servicio municipal: ¿objetiva? 106
3. Requisitos de la falta de servicio de parte de municipio 108
4. Legitimación 108
4.1. No es necesario emplazar a conductor de vehículo municipal para accionar en contra de aquélla por responsabilidad extracontractual 108
4.2. No se configura falta de servicio por parte Municipalidad por eventual otorgamiento fraudulento de licencia de conducir a chofer que provocó choque con resultados de muerte 109
5. Falta de servicio municipal por mal estado de aceras, calles y veredas . 110
6. Mantención y falta de señalética 123
6.1. Responsabilidad municipal por mantención de señalética. Alcance de expresión "adecuado" 123

www.librotecnia.cl

6.2. Hay falta de servicio de municipalidad al no tener debidamente señalizado lugar de barranco sin barreras de contención 126
6.3. Hay falta de servicio de municipalidad que no mantiene acera en buen estado o señalizando de su peligro 128
6.4. Accidente ocasionado a consecuencia de no señalización de trabajos en la vía pública es falta de servicio municipal 128
7. Falta de servicio por mal estado de veredas y calles que causa accidente y lesiones de transeúntes 130
7.1. Existe falta de servicio de municipalidad por accidente de transeúnte por mal estado de calle 130
7.2. Acreditación de falta de servicio municipal por lesiones sufridas por mujer por calle en mal estado 131
7.3. Falta de servicio municipal por diferencia de pastelones no señalizada ni reparada que ocasiona caída de transeúnte 132
8. Falta de servicio municipal por caídas de transeúntes en la vía pública . 133
8.1. Se configura falta de servicio por parte de municipalidad al acreditarse caída de demandante a excavación con desenlace de muerte 133
8.2. Acreditación de falta de servicio municipal por caída en hoyo en la vía pública 134
8.3. No puede atribuirse falta de servicio a municipalidad por accidente en vía pública si no se acredita mal estado de tapa de alcantarillado 135
9. Falta de servicio en mantención de postes y alumbrado público 136
9.1. Falta de servicio municipal derivado de mantención de alumbrado público 136
9.2. Hay falta de servicio de municipalidad por caída de poste con tendido eléctrico sobre vivienda a causa de retroexcavadora que realiza trabajos en vía pública 138
9.3. Municipalidad es responsable por caída de poste en mal estado .. 139
9.4. Responsabilidad por falta de servicio de municipio por no ma tener poste de luz en espacio público 140
10. Falta de servicio por mantención de árboles en vía pública 141
10.1. Falta de servicio de municipalidad por no mantención de árboles y caída de uno de ellos sobre automóvil particular 141
10.2. Municipalidad es responsable por falta de servicio por caída de árbol de la vía pública en inmueble particular 142

www.librotecnia.cl

10.3. Corresponde a municipalidad acreditar que caída de árbol que causó daño a transeúnte no obedece a su negligencia 143
10.4. Responsabilidad de Municipalidad y caso fortuito por caída de árbol 144
11. Falta de servicio municipal en instalación de escultura en parque público sin precaver del riesgo de la misma 145
12. Responsabilidad por falta de servicio municipal. Cancha en mal estado 145
13. Falta de servicio en omisión de Municipalidad que organiza cicletada de autorización a Gobernación y no disponer de servicio de ambulancia. Cúmulo de faltas 146
14. Falta de servicio por ausencia de actos de fiscalización 147
14.1. Responsabilidad Municipal por falta de fiscalización de obras en acera encargadas por SERVIU 147
14.2. Se configura falta de servicio de municipalidad por accidente de tránsito ocasionado por conductor en vehículo de su propiedad 149
14.3. Municipalidad incurre en falta de servicio al no vigilar adecuadamente labores de concesionada encargada de mantención de alumbrado público 151
14.4. No hay falta de servicio de municipalidad por no fiscalización permanente a empresas extractoras de arena 152
14.5. Si funcionario municipal cometió falta personal utilizando dependencias, insumos y medios de municipalidad ésta no está exenta de responsabilidad 153
15. Falta de servicio municipal en el ámbito educacional 154
15.1. Exigencia de Buen funcionamiento de establecimiento educacional municipal 154
15.2. Responsabilidad por falta de servicio ante maltrato escolar de estudiante de liceo municipal 156
15.3. Existe falta de servicio de Corporación Municipal de Educación que en su calidad de sostenedora no previene apuñalamiento de estudiante a otro 158
15.4. Hay falta de servicio municipal por abusos sexuales cometidos por docente de colegio dependiente de municipio 159
15.5. No hay falta de servicio de municipalidad por accidente sufrido por menor en establecimiento educacional causado por juego entre los niños 160

www.librotecnia.cl

15.6. Municipalidad incurre en falta de servicio al no cumplir deber de cuidado de alumnos de establecimiento del que es sostenedora al ocurrir la muerte de uno de ellos en su interior 161

15.7. Incumplimiento de municipalidad en calidad de sostenedora de velar por integridad física y psíquica de alumnos 162

15.8. No existe falta de servicio de municipio por hecho fue cometido por profesor sin conocimiento de las autoridades, afuera de dependencia y en actividades que no eran propias 163

16. Falta de servicio en la recepción de obra 164

16.1. No existe falta de servicio municipal por recepción definitiva de edificación. Municipalidad no tiene responsabilidad por vicios de construcción 164

16.2. No hay responsabilidad por falta de servicio de Director de Obras Municipales por modificación de criterio en concesión de permiso de edificación por error de apreciación 165

17. Falta de servicio en proceso de licitación 167

17.1. Declaración de ilegalidad por parte del TCP de decisión administrativa al preferir a segundo oferente sin debida argumentación no configura a prima facie falta de servicio 167

17.2. Municipalidad no es responsable por funcionario que no respeta bases de licitación y provoca perjuicio 168

17.3. Existencia de falta de servicio municipal por contrato adjudicado que no se pudo ejecutar por error de municipal 169

17.4. Hay falta de servicio municipal si funcionario contacta a oferente de licitación para informarle que ganó cuando aún no está resuelta 170

18. Falta de servicio municipal no puede extraerse pura y simplemente de la responsabilidad de un tercero sin previamente acreditar culpa del servicio 171

19. No es posible indemnización por falta de servicio municipal si daño no es cierto y directo es necesario que ésta sea causa directa de los perjuicios reclamados 172

20. Hay falta de servicio municipal al implementar juego para personas discapacitadas sin la seguridad correspondiente 172

21. No puede alegarse falta de servicio municipal si se acciona por incumplimiento de contrato 173

22. Cuantificación del daño moral por muerte por de cónyuge y padre de demandantes por falta de servicio municipal 174

www.librotecnia.cl

23. Falta de servicio a raíz de declaración de ilegalidad en actuar de Municipalidad da lugar a indemnización del daño emergente y moral 175
24. Acción de responsabilidad municipal por falta de servicio es de competencia de juzgados civiles 176
25. Falta de servicio por conducta omisiva de Municipalidad con relación a separación de trabajadora 176
26. Hay falta de servicio de municipalidad que dispone tránsito de bus de pasajeros por calle no habilitada para ello 178

Tercera Parte
FALTA DE SERVICIO EN EL ÁMBITO SANITARIO 181

1. Legitimación pasiva 183
   1.1. Fisco no es legitimado pasivo en demanda por falta de Servicio de Salud 183
   1.2. Seguir proceso contra médico por cuasidelito de homicidio no exime a respectivo servicio de salud de legitimidad pasiva por falta de servicio 185
   1.3. Directores de Hospital no pueden ser directamente demandados respecto a materias relacionadas a la responsabilidad civil que dicho hospital pueda incurrir 186
2. Fundamentos de la falta de servicio estatal en el ámbito sanitario y casuística 186
3. Funcionamiento que no es normal ni regular 190
4. Falta de servicio por atención en parto 191
   4.1. Deceso de paciente por falta de atención 191
   4.2. Falta de servicio de servicio de salud al realizar parto natural en mujer con diabetes gestacional y bebé de más de 4000 gramos .. 193
   4.3. Falta de servicio de Salud en atención de parto en modalidad de libre elección 195
   4.4. Hay falta de servicio por atención tardía al derivar a domicilio sin examinación acuciosa a paciente con embarazo de alto riesgo que se presenta con dolores 198
   4.5. Falta de servicio de hospital en atención a embarazada por sufrimiento fetal en cesárea 200
   4.6. Actuación tardía de dependientes de Servicio de Salud que justifican existencia de falta de servicio. Oportunidad de cirugía de parto 202

www.librotecnia.cl

4.7. Falta de servicio de salud al omitir cesárea a madre que dio origen a lesión de recién nacido 203

5. Ausencia de diagnóstico, exámenes y de tratamientos certeros 204

5.1. Ausencia de exámenes mínimos, diagnóstico y tratamientos certeros por parte de servicio de salud. Falta de servicio por infección intrahospitalaria 204

5.2. Exigencia al Servicio de Salud de intervención de personas competentes y atención pronta y regular 205

5.3. Sometimiento a drogas supresoras de conciencia para intervención no supone *per se* riesgo vital. Ausencia de atención 205

5.4. Hay falta de servicio de hospital que no entrega interconsulta para corroboración de diagnóstico 206

6. Falta de servicio de salud si personal de recinto hospitalario cuando no se toman las precauciones para evitar caída de paciente 207

7. Falta de servicio por error o tardanza de diagnóstico 208

8. Falta de servicio por contagio intrahospitalario 212

8.1. Hay falta de servicio por mal manejo de contagio de bacterias intrahospitalarias por parte de paciente 212

8.2. La sola constatación de una infección intrahospitalaria no acredita *per se* falta de servicio de hospital 213

8.3. Hay falta de servicio de salud al no agotar todos los medios para tratar infección bacteriana contraída en centro hospitalario ... 215

9. Hay falta de servicio al no dar respuesta ni curar adecuadamente quemadura que presenta paciente en su pierna luego de cirugía vesicular 216

10. Hay fata de servicio de salud al realizar de forma deficiente postura de clips en cirugía de colecistectomía laparoscópica 218

11. Hay falta de servicio si conductor de ambulancia retarda su salida ocasionando con ello demora en atención de urgencia a paciente que posteriormente fallece 219

12. Requisito de relación de causalidad en la responsabilidad por falta de servicio sanitaria 220

13. Mediación 222

13.1. Si producto de mediación entre Servicio de Salud y paciente el primero no cumple obligación contraída procede demandar cumplimiento y no perjuicios 222

13.2. Requisito de someter reclamo a procedimiento de mediación ante el Consejo de Defensa del Estado no depende de la voluntad de dicho organismo 225
14. Criterios para cuantificar daño moral por aflicción de padres por hijo que quedó tetrapléjico 226
15. Exigencia de aplicación de Ley Nº 19.966 para acoger o demanda por falta de servicio de salud 226
16. Falta de servicio de salud debe consideración los medios de que se dispone 227
17. Para obtener reembolso de sumas pagadas por el Estado debe tratarse de daños causados por actos realizados en ejercicio de funciones o con ocasión de las mismas 228
18. Si centro hospitalario pone a disposición de paciente todos los medios técnicos y humanos no se configura falta de servicio 229
19. Entrega de restos óseos erróneamente 230

Cuarta Parte
FALTA DE SERVICIO MINISTERIO PÚBLICO 233

1. Sobreseimiento y absolución en procedimientos penales no configuran *per se* falta de servicio de Ministerio Público 235
2. Alcance de "conductas injustificadamente erróneas" para establecer responsabilidad por falta de servicio del Ministerio Público 237
3. Formalización contando con antecedentes objetivos que luego termina en absolución no constituye abuso o falta de servicio de Ministerio Público 241
4. Hay falta de servicio de Ministerio Público si sujeto formalizado es absuelto por la falta de diligencia en etapa investigativa 243
5. No procede establecer falta de servicio su planificación e implementación del plan de seguridad y las diligencias de control que se verificaron se ajustaron a estándares 244

Quinta Parte
FALTA DE SERVICIO FUERZAS ARMADAS 247

www.librotecnia.cl