INDICE GENERAL TEMÁTICO

www.librotecnia.cl

Pág.

PRÓLOGO DE EDUARDO SOTO KLOSS 11

I. Presentación inicial 23

II. Introducción 24
1. Objetivos propuestos 24
2. Desarrollo de la metodología y tipo de investigación 25
3. Marco teórico 27
4. Delimitación del campo de investigación 27

CAPÍTULO I
Concepto del recurso de protección

1. Concepto 29
1.1. Naturaleza procesal. Acción y no recurso 30
1.2. Naturaleza jurídica precisa 30
2. El recurso de protección es un proceso y no un procedimiento. 31
3. El carácter declarativo de la acción de amparo 32
4. La acción de amparo como acción cautelar 33
5. Nuestra opinión. La acción de protección como proceso de urgencia para el amparo de derechos fundamentales de configuración legal 35

CAPÍTULO II
El debido proceso

1. El debido proceso 39
2. El debido proceso en la Constitución Política de Chile 42

3. Concepto para el Tribunal Constitucional de Chile 49
4. El concepto del debido proceso para la doctrina en Chile 53
5. Concepto de debido proceso para el Tribunal Constitucional de España 55
6. Concepto de debido proceso para el Tribunal Constitucional del Perú 57
7. El concepto de debido proceso para Alvarado Velloso 57
8. Ausencia de protección al debido proceso como derecho fundamental 63
9. Conclusión 64

CAPÍTULO III

Antecedentes de la acción constitucional de protección

1. Antecedentes. Gestación y consagración Constitucional en Chile 65

2. Fuente directa de la acción de protección en Chile: la Ley de Amparo de la República Argentina 71

3. Análisis comparativo textos legales y constitucionales de Chile y Argentina 78
   a) El plazo para interponer la acción 82
   b) La inclusión de todos los derechos fundamentales en el amparo 83
   c) Ambas acciones de amparo establecieron desde su inicio la obligación de emitir un informe por parte del sujeto pasivo o agraviante 83
   d) La naturaleza alternativa y no subsidiaria de ambas acciones 84
   e) Los alcances de la cosa juzgada de la sentencia de Amparo son muy similares en ambos países 85
   f) El plazo para emitir el fallo 88
   g) El plazo para apelar 88
   h) El procedimiento seguido también presenta diversas similitudes 89
   i) La orden de no innovar, si bien es posterior a la primera regulación del procedimiento 89

www.librotecnia.cl

j) Los textos constitucionales y legales de otros países que se tuvieron a la vista en la Comisión de Estudios de la Constitución Política de 1980 tenían un tenor gramatical muy diferente (Cuadro comparativo) 89
4. Conclusiones..... 101

CAPÍTULO IV

El recurso de protección como principal herramienta en la protección de los derechos fundamentales

1. Introducción..... 103
2. Características de la acción de protección que han permitido su desarrollo y evolución 106
2.1. El avanzado grado de preparación de los jueces que conocen del amparo..... 106
2.2. Se logra conocer y obtener la sentencia de la acción de amparo dentro de plazos razonablemente breves 108
2.3. La forma concentrada de rendir los medios de prueba 109
2.4. La alta investidura de que están provistas las Cortes de Apelaciones de Chile..... 110
3. Problemas ocasionados por el aumento de acciones de protección..... 110
3.1. La situación producida en Chile 110
3.2. Las causas reales del colapso de las Cortes de Apelación .. 111
3.3. El revitalizamiento de los procesos ordinarios producido en Argentina por la vía de la acción de amparo 116

CAPÍTULO V

Configuración sustancial de la acción de protección en Chile

1. Los presupuestos sustanciales de la acción de protección..... 123
2. Conducta tipificada que vulnera la Constitución..... 124
3. Acto u omisión: delimitación..... 125
4. El modo de manifestación de la conducta ofensiva consistentes en "privación, perturbación o amenaza" 127
5. Sobre la exigencia de un "derecho indubitado" en la configuración del recurso de protección 128

www.librotecnia.cl

6. Arbitrariedad o ilegalidad del acto u omisión ofensivos 139
7. El origen de la lesión. Sujeto agraviante..... 140
8. Procedencia de la acción de protección cuando el sujeto agraviante es el Congreso de la República 142
9. Procedencia de la acción de protección cuando el sujeto agraviante es la Contraloría General de la República 152
10. Jurisprudencia del Senado de la República, cuando ha actuado como órgano jurisdiccional conociendo una contienda de competencia 160
11. Procedencia de la acción de protección cuando el sujeto agraviante es la Comisión Regional del Medio Ambiente..... 162
12. El Sujeto agraviado o afectado 174
13. Falta de necesidad de preparación mediante otro medio judicial más idóneo, o previo..... 182
14. El modo de manifestación de la conducta ofensiva consistentes en "privación, perturbación o amenaza"..... 182
15. Arbitrariedad o ilegalidad del acto u omisión ofensivos..... 183
16. Falta de necesidad de preparación mediante otro medio judicial más idóneo, o previo..... 184
17. El informe como manifestación de bilateralidad de la audiencia.. 185

CAPÍTULO VI

Los derechos que tutela la acción de protección

1. Defectos en su configuración al limitarse los derechos fundamentales amparados en Chile..... 187
2. Limitación a los derechos protegidos por la acción de protección. Derechos individuales y no sociales..... 192
3. El caso de Argentina, donde se resguarda la totalidad de los derechos establecidos en su Constitución Política..... 197
4. Derechos implícitos protegidos por la Constitución..... 198
5. El Pacto de San José de Costa Rica y la Acción de amparo en relación con el ámbito de derechos constitucionales protegidos .. 200
6. Conclusiones..... 201

CAPÍTULO VII

La acción de protección como medio alternativo o complementario respecto de las acciones ordinarias

..... 203

1. La acción de protección como subsidiaria o residual..... 205

www.librotecnia.cl

2. Postura y evolución de la jurisprudencia frente al carácter alternativo y complementario y no subsidiario del recurso de protección 208
3. Nuestra postura 228

CAPÍTULO VIII

Tramitación de la acción de protección

1. El informe como manifestación de bilateralidad de la audiencia... 233
2. El informe en el derecho comparado 238
3. Agregación extraordinaria de la acción de protección para la vista de la causa..... 240
4. Oportunidad para aportar la prueba en la acción de protección 241
5. El surgimiento de una nueva forma de "rendir prueba": el "informe" de la acción de protección..... 244
6. Posibilidad de suspender la vista de la causa..... 247
7. Acumulación de autos 248
8. Medidas para mejor resolver en la acción de protección 248
9. Valoración de la prueba rendida 249
10. Plazo para fallar la acción de protección..... 250

CAPÍTULO IX

Análisis comparativo de la acción de protección con otros juicios de urgencia

1. La ordenanza de référé (ordonnances de référé) del Derecho Francés 253
2. La acción de amparo y las "injuctions" del derecho anglosajón ... 256
3. El mandado de segurança de Brasil..... 260

CAPÍTULO X

La acción de protección en relación a la anticipación de tutela

..... 267

1. Las medidas autosatisfactivas 268
2. La sentencia anticipada o despachos interinos de fondo 270

www.librotecnia.cl

3. Las sentencias económicas 271
4. El proceso monitorio 271

CAPÍTULO XI

El recurso de protección como protagonista en la defensa del medio ambiente

Introducción 277
Una nueva institucionalidad ambiental en Chile 277

Jurisprudencia de la acción de protección estando vigente la Ley Nº 20.600 (Primera Parte) 282
1. "Proyecto central hidroeléctrica Hidroaysén", resuelto por sentencia de la Corte Suprema (4 abril 2012) 282
2. "Central Hidroeléctrica Río Cuervo", sentencia de la Excma. Corte Suprema (11 mayo 2012) 302
3. Sentencia de la Excma. Corte Suprema (21 agosto 2014) "ONG Corporación Fiscalía del Medio Ambiente en contra del proyecto de la central hidroeléctrica Río Cuervo" 307

CAPÍTULO XII

Jurisprudencia de la acción de protección estando vigente la Ley Nº 20.600 (Segunda Parte)

..... 311

4. Caso "Central Termoeléctrica Pirquenes", sentencia de la Excma. Corte Suprema (27 agosto 2012) 312
5. "Parque Eólico Chiloé", sentencia de la Excma. Corte Suprema (22 marzo 2011) 317
6. "Central Castilla", sentencia de la Corte Suprema (28 agosto 2012) 319

CAPÍTULO XIII

Desarrollo del efecto vertical de los derechos fundamentales a través del recurso de protección

1. El efecto vertical de los derechos fundamentales 337

www.librotecnia.cl

2. Titularidad del derecho fundamental del debido proceso por los órganos del Estado 342
3. Parámetros de control frente a la no satisfacción de derechos de contenido prestacional 348

CAPÍTULO XIV

Derecho de propiedad sobre beneficios emanados de los contratos de salud previsional

..... 353

CAPÍTULO XV

Las sentencias de los tribunales ordinarios de justicia y el recurso de protección

..... 361

1. Posición de la doctrina nacional 362
   1.1. Doctrina que sostiene la opinión de que el recurso de protección sí procede en contra de sentencias judiciales 368
   1.2. Doctrina que sostiene la improcedencia del recurso de protección en contra de sentencias judiciales 370
   1.3. Doctrina que sostiene la procedencia del recurso de protección en contra de sentencias judiciales sólo en casos excepcionales 373
2. Casos del derecho comparado necesarios de analizar 377
3. Jurisprudencia que rechaza el recurso de protección en contra de una resolución jurisdiccional 383
4. Jurisprudencia que acoge el recurso de protección en contra de una resolución jurisdiccional 384
5. Nuestra Postura 431
6. Conclusión final del capítulo 438

CAPÍTULO XVI

Recurso de protección y jurisdicción arbitral

..... 441

1. Generalidades 442
2. Particularidades propias de los Tribunales Arbitrales y su actuar, conforme a su naturaleza. Afectaciones que legitiman el ejercicio de la acción de protección de garantías fundamentales ... 444

www.librotecnia.cl

2.1. Carácter accidental que presenta el Tribunal Arbitral en cuanto a su existencia 445
2.2. Generación de la persona natural que integrará el órgano jurisdiccional 457
2.3. Límite de la competencia *ratione personae* del Tribunal Arbitral. Resoluciones dictadas que afectan intereses de terceros ajenos al procedimiento arbitral 467
2.4. Generación de las reglas de procedimiento 471
3. Análisis de los criterios Jurisprudenciales desarrollados para determinar la admisibilidad de la acción de protección frente al actuar de los Tribunales Arbitrales desde la perspectiva del acceso a la Justicia y el derecho a la acción 475

CAPÍTULO XVII

Régimen procesal de la acción de protección

1. Auto Acordado que regula el régimen procesal del recurso de protección. Su inconstitucionalidad 477
2. Infracción al debido proceso mediante el trámite de admisibilidad previa del recurso de protección 483
2.1. El nuevo rechazo *in limine* de la acción de protección 486
2.2. El rechazo *in limine* de la acción de protección en Argentina 487
2.3. No procede declarar inadmisible un recurso de protección por consideraciones de fondo 489
3. El nuevo plazo que establece el Auto Acordado 495
3.1. Inconstitucionalidad del plazo establecido por el Auto Acordado 496
3.2. Momento desde el cual se cuenta el plazo de interposición 500
3.3. El plazo en los actos administrativos. Problemas que se producen respecto del inicio del momento en que empieza a correr el plazo 501
3.4. La creación de los ilícitos continuados para solucionar los problemas originados por la brevedad del plazo 503
3.5. Forma de computar el plazo en el caso de los ilícitos continuados 504
3.6. Jurisprudencia que computa el plazo a partir de la ocurrencia de la acción y no de la amenaza o perturbación 515

www.librotecnia.cl

3.7. Conclusiones de este apartado 517
4. Exigencias formales para la interposición de la acción de protección 517
5. Del recurso especial de reposición en caso de inadmisibilidad ... 519
6. Competencia 521
6.1. Competencia de la acción de protección en Chile 522
6.2. El juez competente de la acción de amparo en Argentina .. 528
6.3. Nuestra postura 528

CAPÍTULO XVIII

Protección del debido proceso a través de la tutela del derecho de propiedad

Introducción 531
1. Antecedentes Históricos 532
2. Soluciones desarrolladas por la jurisprudencia frente a la limitación constitucional 534
2.1. Existencia de una titularidad sobre el derecho a un debido proceso. La propietarización del derecho a un debido proceso 535
2.2. Vulneración del debido proceso como ilegalidad, que hace procedente el RP ante la afectación material de una titularidad extraprocesal 541
3. ¿Permiten estas soluciones afirmar en forma general la procedencia del recurso de protección por las afectaciones al debido proceso, a través de la alegación de la propiedad? 546
4. La utilización del concepto de comisiones especiales y el derecho de igualdad ante la ley para amparar el debido proceso 548

CAPÍTULO XIX

Las medidas cautelares. La orden de no innovar

1. La orden de no innovar como medida cautelar en Chile 555
2. Naturaleza Jurídica de la orden de no innovar 559
3. La medida de no innovar en Argentina 565

www.librotecnia.cl

4. La orden de no innovar constituye una medida precautoria 569
5. Diversos supuestos. Ámbitos subjetivos, objetivo y temporal de las medidas cautelares en el amparo 570
6. Necesidad de fundamento de la resolución que decreta una orden de no innovar 571
7. Procedencia de las órdenes innovativas 573
8. La procedencia de la dictación de la orden de no innovar de oficio 580
9. Radicación del recurso de protección en la sala que otorga la orden de no innovar 581
10. Conclusiones 582

CAPÍTULO XX

Los efectos de la sentencia pronunciada en el proceso de protección

Introducción 585
1. El proceso de protección como procedimiento unilateral de denuncia 588
2. El proceso de protección y el pleno efecto de cosa juzgada de la sentencia definitiva 592
3. El proceso de protección y el condicionamiento de los efectos de cosa juzgada de la sentencia definitiva *secundum eventum litis* 592
4. El proceso de protección como proceso de cautela 596
5. El proceso de protección como proceso sumarísimo 596
6. Eficacia positiva y negativa de la cosa juzgada 599
7. Nuestra postura 601

CAPÍTULO XXI

Procedimiento de cumplimiento una vez ejecutoriada la sentencia de protección

1. Forma en que se debe notificar la sentencia de protección 603
2. Sentencia del recurso de protección y naturaleza jurídica 605
3. Condena en costas 606

www.librotecnia.cl

4. Forma de cumplimiento de las sentencias de protección 607
5. El desacato como sanción al incumplimiento 608
6. Prevalencia de las normas del Auto Acordado de cumplimiento de la sentencia 609
7. Cumplimiento de fallos que obligan al Estado a financiar medicamentos para enfermedades de alto costo 612

CAPÍTULO XXII

Régimen de recursos en el proceso de protección

1. Recurso de Apelación 635
2. Recurso de Hecho 641
3. Recurso de Reposición 641
4. Recurso de Casación 643
5. Recurso de Queja 644
6. Recurso de Revisión 645

CAPÍTULO XXIII

Tramitación del recurso de apelación ante la Corte Suprema

1. Aspectos generales 647
2. La vista de la causa durante la tramitación del recurso de apelación ante la Corte de Apelación ante la Corte Suprema 649
3. Suspensión de la vista de la causa 654
4. Plazo para dictar la sentencia de segunda instancia 654
5. Competencia de las salas para conocer del recurso de apelación 655

CONCLUSIONES 657

BIBLIOGRAFÍA 671

ÍNDICE GENERAL TEMÁTICO 681

www.librotecnia.cl