

Mg

Monografías

La ley de la emergencia

Ensayos sobre el derecho, la excepción y la pandemia

Editor

Pablo Contreras Vásquez

ediciones
DER

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

LA LEY DE LA EMERGENCIA

ENSAYOS SOBRE EL DERECHO, LA EXCEPCIÓN Y LA PANDEMIA

© Pablo Contreras (editor)

2020 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° En trámite

ISBN 978-956-9959-91-2

Primera edición, enero de 2021 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	VII
PRESENTACIÓN.....	IX
1. EMERGENCIA Y PROCESO CONSTITUYENTE. LA FRÁGIL CONSTRUCCIÓN DE UNA SALIDA DEMOCRÁTICA AL CHOQUE DE LEGITIMIDADES	1
Claudia Heiss	
1.1. Dictadura comisaria, dictadura soberana y constitucionalismo democrático	2
1.2. Estallido social, estados de excepción y proceso constituyente	6
1.3. Reflexiones finales.....	10
Bibliografía.....	11
2. EMERGENCIA Y ESTADOS DE EXCEPCIÓN CONSTITUCIONAL.....	13
Jaime Bassa	
2.1. Normalidad y excepción.....	14
2.2. El estado de excepción constitucional en la normativa chilena	16
2.3. Las medidas de excepción durante la pandemia en 2020.....	20
2.4. Observaciones finales	24
Bibliografía.....	25
3. EMERGENCIA Y ADMINISTRACIÓN	27
José Miguel Valdivia	
3.1. La emergencia y las situaciones jurídicas de la Administración	28
A) El servicio público y la emergencia.....	28
B) Los contratos administrativos y la emergencia.....	30
3.2. La emergencia y la acción de la Administración.....	31
A) Modulaciones de la legalidad de excepción	33

a.	Modificaciones competenciales	34
b.	Agilización de procedimientos.....	34
c.	Prerrogativas administrativas y derechos de las personas	35
B)	Eficacia jurídica de la legalidad de excepción.....	36
a.	Control judicial de las decisiones administrativas sobre la emergencia	36
b.	Responsabilidad pública y emergencia.....	37
4.	EMERGENCIA Y PROCESO LEGISLATIVO. “CON UN POCO DE AYUDA DE MIS AMIGAS”.....	39
	Domingo Lovera - Constanza Valdés	
4.1.	Tiempos normales	40
4.2.	La excepción y el proceso legislativo: octubre de 2019 y marzo de 2020	42
4.3.	¿Un Congreso a la altura de las circunstancias?.....	45
4.4.	Conclusiones.....	47
	Bibliografía.....	49
5.	EMERGENCIA Y ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA.....	53
	Enrique Letelier	
5.1.	El derecho a la tutela judicial. Contenido y contornos.....	53
5.2.	Implementación de la justicia electrónica en Chile.....	54
5.3.	Funcionamiento de los tribunales durante la pandemia	55
5.4.	El derecho al proceso con todas las garantías. Contenido e importancia.....	57
5.5.	Restricciones al debido proceso durante la emergencia	58
5.6.	Vías de tutela urgente de los derechos.....	61
5.7.	Flexibilización procesal y gestión de casos.....	63
	Bibliografía.....	64
6.	EMERGENCIA Y DERECHO INTERNACIONAL.....	67
	Jorge Contesse	
6.1.	La alerta internacional	68
6.2.	La respuesta doméstica.....	69
6.3.	Regulación internacional.....	70
6.4.	Derecho internacional de los derechos humanos.....	73
6.5.	Conclusión.....	76
	Bibliografía.....	77
7.	EMERGENCIA Y PROTECCIÓN DE LA SALUD. LA “LEGALIDAD MOTORIZADA” DE LA EMERGENCIA SANITARIA.....	79
	Fernando Muñoz	
7.1.	La emergencia sanitaria del coronavirus y la producción de una “legalidad motorizada”.....	79

7.2.	Deber de coordinar y controlar las acciones de protección de la salud.....	81
	A) Declaración de alerta sanitaria.....	81
	B) Establecimiento de instancias de coordinación sanitaria.....	82
	C) Activación de los dispositivos constitucionales de emergencia.....	82
7.3.	Deber de garantizar la realización de acciones de promoción de la salud	84
	A) Actos de autoridad sanitaria.....	84
	B) Campañas de información y educación.....	85
7.4.	Deber de garantizar la realización de acciones de protección de la salud	86
	A) Medidas de higiene y salubridad.....	86
	B) Medidas de aislamiento individual y distanciamiento social.....	87
	C) Medidas de alteración del normal funcionamiento de instituciones, servicios y organizaciones.....	88
7.5.	Deber de garantizar la realización de acciones de recuperación de la salud	89
	A) Coordinación de los servicios públicos y privados de salud.....	89
	B) Cautela de la provisión de insumos médicos.....	90
7.6.	Conclusión.....	91
	Bibliografía.....	91
8.	EMERGENCIA Y PROPIEDAD.....	93
	Matías Guiloff	
8.1.	La dificultad de aprobar modificaciones a situaciones jurídicas existentes que sean necesarias para el bienestar de la población.....	94
	A) El planteamiento sobre los efectos en el tiempo de la modificación propuesta.....	95
	B) La discusión relativa a si la posición, situación o beneficio que se propone modificar es una que se encuentre amparada por el derecho de propiedad privada.....	97
8.2.	La distribución de beneficios a ciertos actores de la economía, con el ob- jetivo de impulsar la reactivación económica, que posteriormente serán muy difíciles de regular, y para que decir, terminar.....	99
	A) La determinación de los criterios a utilizar para justificar la asigna- ción de beneficios económicos a ciertos actores.....	100
	B) El margen de actuación con que cuenta el legislador para imponer condiciones y limitaciones a los beneficios que otorga.....	101
8.3.	Conclusión.....	102
	Bibliografía.....	102
9.	EMERGENCIA Y LIBERTAD DE EMPRESA. EL DOGMA NEOLIBERAL.....	105
	Christian Viera	
9.1.	La emergencia sanitaria: una crisis social y económica.....	106
9.2.	Libre iniciativa económica y sus limitaciones.....	110

9.3. Comentarios finales	115
Bibliografía.....	115
10. EMERGENCIA Y ESPECULACIÓN DE PRECIOS. EL PROBLEMA DE LA ESPECULACIÓN DE PRECIOS EN ESTADOS DE EXCEPCIÓN	119
Constanza Salgado	
10.1. La especulación de precios en el derecho chileno.....	120
10.2. ¿Cuál es el problema con la especulación de precios?.....	123
A) Intercambios no coercitivos y explotación	124
B) Desigualdad de poder y falta de reciprocidad.....	125
C) El precio justo y la subjetividad del valor.....	126
D) La desigualdad de las prestaciones en el derecho privado chileno.....	127
E) El criterio del precio competitivo de mercado.....	127
F) El argumento del no empeoramiento	128
10.3. Especulación de precios y desigualdad	129
Bibliografía.....	131
11. EMERGENCIA Y TRABAJO. LA APLASTANTE VIGENCIA DE LA IMPORTANCIA DEL TRABAJO	135
Daniela Marzi	
11.1. Trabajo y sociedad capitalista: la necesidad de un posicionamiento político e intelectual.....	135
11.2. De dónde venimos en materia de trabajo	138
11.3. Dónde estábamos en el momento inmediatamente anterior a la pandemia	141
11.4. Trabajo y pandemia	142
Bibliografía.....	144
12. EMERGENCIA Y PRIVACIDAD. LA HIGIENIZACIÓN DE LAS INTRUSIONES EN LA PRIVACIDAD DE LAS PERSONAS	147
Pablo Contreras	
12.1. La excepción constitucional no cubre restricciones a la privacidad ni a la protección de datos personales	148
12.2. Si la excepción no lo cubre, ¿es materia para la “nueva normalidad”?.....	150
12.3. Atrincherando la vigilancia, el acceso y el control.....	155
12.4. Algunas conclusiones	157
Bibliografía.....	158
13. EMERGENCIA Y PROTESTA	161
Daniel Mondaca	
13.1. Protestar en la emergencia: dos protestas para una misma crisis. El tratamiento jurídico de las protestas <i>anti-lockdown</i>	164

13.2. Tratamiento jurídico de las protestas populares	168
13.3. Conclusión.....	171
Bibliografía.....	172
14. EMERGENCIA Y GÉNERO.....	175
Yanira Zúñiga	
14.1. Las políticas públicas sobre la pandemia desde el punto de vista de género.....	177
14.2. Las políticas públicas chilenas en el marco de la pandemia	180
Bibliografía.....	185
15. EMERGENCIA Y ACCESO AL AGUA. COVID-19 COMO UNA CRISIS DENTRO DE LA CRISIS	187
Amaya Álvez- Rodrigo Castillo	
15.1. Crisis hídrica mundial y la conflictividad socioambiental	187
15.2. El modelo chileno de mercado como parte de la crisis hídrica	188
15.3. El derecho humano al agua como límite al mercado.....	191
15.4. Emergencia sanitaria: COVID-19 y episodios críticos en materia de agua	192
A) El suministro mínimo por persona: Valparaíso como “zona roja” frente a la pandemia.....	193
B) Necesidad de un mínimo vital de agua en servicios domiciliarios	195
15.5. Reflexión final: desafíos de la nueva Constitución en materia de agua	196
Bibliografía.....	197
16. EMERGENCIA Y ORDEN PÚBLICO. EL ORDEN POLICIAL Y ECONÓMICO EN EL DEBATE PÚBLICO.....	201
Paz Irarrázabal	
16.1. Orden público en el discurso político	202
A) Orden público policial	202
B) Orden público económico	206
16.2. Noción individualista de orden público y crítica.....	209
16.3. Conclusión.....	212
Bibliografía.....	213
17. EMERGENCIA Y LIBERTAD PERSONAL	215
Julio Cortés	
17.1. Toque de queda.....	215
17.2. Cuarentena.....	219
17.3. Cárceles	223
Bibliografía.....	225

18. EMERGENCIA Y OBLIGATORIEDAD DE LA LEY	227
Juan Pablo Mañalich	
18.1. ¿La coacción (jurídica) como fundamento de la obligatoriedad del derecho?.....	228
18.2. Heterovinculación individual mediante autovinculación colectiva.....	230
18.3. Los (frágiles) presupuestos de la aceptación popular de la ley	233
18.4. El restablecimiento del vínculo de mediación.....	235
Bibliografía.....	236