

Las personas con discapacidad
en el razonamiento judicial

Claudio Agüero San Juan (coord.)
Luis Villavicencio Miranda
Sebastián Sandoval Ayala
Renato Lira Rodríguez

Con la colaboración de Danae Sandoval
Villarroel y Valentina Silva Berríos

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial



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

LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL RAZONAMIENTO JUDICIAL

© Claudio Agüero San Juan (coord.) - Luis Villavicencio Miranda - Sebastián Sandoval Ayala - Renato Lira Rodríguez

2021 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° 2021-A-2281

ISBN 978-956-405-008-9

Primera edición, julio 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.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	VII
INTRODUCCIÓN.....	1
1. LA DISCAPACIDAD COMO CONCEPTO MÉDICO Y SOCIAL.....	5
1.1. Introducción: ¿qué es una discapacidad?.....	5
1.2. La discapacidad como concepto médico: la visión de la OMS.....	6
A) Modelo organicista (CIDDM -inicios modelo médico OMS).....	6
B) Modelo biopsicosocial (CIF).....	8
a. Funcionamiento y discapacidad.....	9
b. Factores contextuales.....	12
1.3. ¿Qué diferencias hay entre una persona con discapacidad y un enfermo? ...	18
1.4. ¿Qué diferencias hay entre una persona con discapacidad y un paciente? ...	18
1.5. Críticas al modelo de la OMS.....	20
1.6. El concepto de diversidad funcional.....	23
1.7. Material complementario sobre el apartado.....	25
1.8. Preguntas sobre el apartado.....	26
1.9. Glosario.....	28
2. ¿SON RELEVANTES EL DERECHO A LA VIDA Y EL DERECHO A LA SALUD EN LOS CASOS DE DISCAPACIDAD?.....	39
2.1. Presentación.....	39
2.2. El derecho a la vida.....	39
A) Confusión entre el derecho a la vida y el derecho a la salud.....	41
B) Confusión entre el derecho a la vida y la integridad física y psíquica.....	42
C) ¿Existe una sexta concepción del derecho a la vida?.....	42
D) Configuraciones posibles y un par de prevenciones.....	46

2.3. El derecho a la protección de la salud.....	47
2.4. Posible conexión entre el derecho a la vida y el derecho a la salud	50
2.5. Material complementario sobre el apartado.....	54
2.6. Preguntas sobre el apartado	55
2.7. Glosario.....	57
3. EL CONCEPTO DE IGUALDAD Y EL PRINCIPIO DE IGUALDAD	61
3.1. Presentación	61
3.2. El concepto de igualdad.....	62
A) ¿Por qué es difícil definir la igualdad?	62
a. La semejanza, la analogía y la identidad	63
i. ¿Cuándo usamos la palabra igualdad?	66
b. El juicio de igualdad.....	67
i. ¿Cómo criticar un juicio de igualdad?	68
ii. ¿Cómo criticar un juicio de desigualdad?	69
iii. ¿Qué pasa cuando la comparación nos conduce a hacer distinciones o diferencias?	70
c. Los tipos de igualdad formal y material	72
i. La igualdad formal y la igualdad material conforme a lo que se distribuye.....	72
ii. La igualdad formal y la igualdad material según el liberalismo	76
B) Las concepciones sobre la igualdad	77
a. La igualdad liberal.....	78
b. La igualdad comunitarista	80
c. El concepto de grupos desaventajados o vulnerables.....	85
d. Lotes y grupos	86
e. Grupos aventajados o privilegiados y grupos desaventajados o vulnerables.....	87
f. Interseccionalidad.....	89
g. Desigualdad estructural	92
h. Acción afirmativa y discriminación indirecta.....	94
3.3. La igualdad ante la ley en el derecho chileno.....	95
A) La igualdad ante la ley como prohibición de discriminación arbitraria	96
B) Dos nociones de la igualdad ante la ley: la igualdad formal y la igualdad material	99
C) Igualdad en la ley e igualdad ante la ley.....	102
3.4. Análisis de una sentencia.....	103
A) Reproducción de la sentencia	103
B) Análisis de la sentencia	109
C) Pasos para hacer una especificación	111

3.5. Material complementario sobre el capítulo	115
3.6. Preguntas sobre el apartado	116
3.7. Glosario.....	118
4. LA DISCAPACIDAD EN LA LEGISLACIÓN CHILENA.....	121
4.1. Presentación.....	121
4.2. Regulación internacional	122
A) Conceptos fundamentales de los tratados vigentes	123
a. Discapacidad.....	124
b. Discriminación por motivos de discapacidad.....	124
c. Ajustes razonables.....	126
4.3. Regulación nacional.....	127
A) Legislación	127
B) Decretos y reglamentos	130
4.4. Análisis del panorama de textos normativos en la legislación chilena.....	133
4.5. La discapacidad como hecho	135
A) ¿Cómo debería organizarse un punto de prueba sobre la existencia de una discapacidad?.....	137
4.6. La discapacidad como estatus jurídico	138
A) Normas especiales sobre la discapacidad	138
a. Ley N° 20.609 que establece medidas contra la discriminación (Ley Antidiscriminación).....	138
b. Ley N° 20.584 que regula los derechos y deberes de las personas en atención de salud (Ley de Derechos y Deberes de los Pacientes)	140
c. Ley N° 19.966 que establece un Régimen de Garantías en Salud (GES).....	143
d. Ley N° 20.422 sobre igualdad de oportunidades e inclusión de personas con discapacidad.....	145
B) Normales civiles con posible impacto en la discapacidad.....	148
a. Discapacidad e interdicción por demencia.....	148
b. Discapacidad e interdicción por disipación.....	151
C) Normas penales con posible impacto en la discapacidad.....	152
4.7. Material complementario sobre el capítulo	154
4.8. Preguntas sobre el apartado	155
4.9. Glosario.....	156
5. LA DISCAPACIDAD EN EL RAZONAMIENTO JUDICIAL.....	161
5.1. Presentación.....	161
5.2. Cómo es el razonamiento de un juez.....	161

A) Observando más de cerca	163
a. Considerando tercero.....	163
b. Considerando cuarto.....	164
c. Considerando quinto.....	165
d. Considerando sexto	166
e. Considerando séptimo	166
f. Considerando octavo	167
g. Considerando noveno.....	168
h. ¿Qué nos dice esta observación del razonamiento judicial?	168
B) Conceptos básicos del razonamiento judicial.....	170
a. ¿Qué es el razonamiento jurídico?	170
b. Los materiales jurídicos y la interpretación.....	172
i. Técnicas de interpretación.....	175
c. ¿Qué se espera de las decisiones judiciales?	177
i. ¿Qué se espera de las decisiones judiciales en los casos de discapacidad?	178
d. Razonamiento con reglas.....	179
i. Criterios de preferencia normativa.....	180
ii. Antinomias	183
iii. Lagunas	183
iv. Problemas de subsunción	184
v. Uso de reglas en los casos de discapacidad	185
e. Tipos de principios	186
f. Razonamiento con principios	186
i. Pasos para especificar un principio	189
ii. Conflictos entre principios y ponderación.....	190
iii. Los principios en los casos de discapacidad	193
g. Razonamiento probatorio	194
i. La prueba en casos de discapacidad.....	196
5.3. Redacción de una sentencia y lenguaje claro.....	199
A) Redacción de sentencias.....	199
a. El lenguaje claro como propósito de la sentencia judicial	199
b. ¿Cómo escribir un auto de prueba?	202
c. Estructura de las sentencias	203
d. Recomendaciones de uso de lenguaje inclusivo en las sentencias ...	205
5.4. Material complementario.....	207
5.5. Preguntas del apartado.....	207
5.6. Glosario.....	208
5.7. Anexo apartado: sentencia Rol N° 1574-2018.....	215

6. ANEXOS FINALES.....	221
6.1. Casos resueltos.....	221
A) CASO Nº 1.....	221
B) Caso Nº 2.....	224
C) Caso Nº 3.....	227
D) Caso Nº 4.....	229
6.2. Respuestas a las preguntas de cada apartado.....	233
A) Respuestas del apartado 1.....	233
B) Respuestas del apartado 2.....	236
C) Respuestas del apartado 3.....	239
D) Respuestas del apartado 4.....	241
E) Respuestas del apartado 5.....	244
 BIBLIOGRAFÍA.....	 249