

# Derechos fundamentales y garantías constitucionales

**TOMO 4**

Constitución económica, derechos patrimoniales  
y amparo económico

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ

**CECOCH**

CENTRO DE ESTUDIOS  
CONSTITUCIONALES DE CHILE  
UNIVERSIDAD DE TALCA

LIBROTECNIA<sup>®</sup>



DERECHOS FUNDAMENTALES Y  
GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

---

Tomo 4

Constitución económica, derechos patrimoniales y amparo económico

Todos los derechos reservados.  
Prohibida su reproducción, total o parcial,  
por cualquier medio físico o electrónico,  
incluyendo el diseño de la portada.  
La compra de un libro fotocopiado es un acto ilegal  
y es penado por la ley.

© HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ

© LIBROTECNIA  
Agustinas 1442, Torre B, Of. 209, Santiago, Chile

Inscripción N° 193.687

Primera edición

Impreso en los talleres de Gráfica LOM  
en el mes de agosto de 2010

ISBN TOMO 4: 978-956-327-026-6

ISBN OBRA COMPLETA: 978-956-7950-64-5

IMPRESO EN CHILE

# DERECHOS FUNDAMENTALES Y GARANTÍAS CONSTITUCIONALES

**Tomo 4**

**CONSTITUCIÓN ECONÓMICA, DERECHOS PATRIMONIALES  
Y AMPARO ECONÓMICO**

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ



**LIBROTECNIA®**



Con este cuarto tomo cerramos nuestra obra *Derechos Fundamentales y Garantías Constitucionales*, iniciada ya en 2007, cuyos tomos anteriores han tenido una excelente acogida del público, debiendo realizarse una reimpresión, como asimismo una segunda edición actualizada de los dos primeros tomos.

En este volumen abordamos a manera introductoria el análisis conceptual del Orden Público Económico, la Constitución Económica y el Derecho Constitucional Económico, para evitar algunas confusiones conceptuales que se aprecian sobre la materia en algunos medios jurídicos. Luego abordamos el análisis de los derechos patrimoniales desde el artículo 19 N<sup>os</sup> 21 al 25: el derecho de libertad para desarrollar actividad económica; el derecho a no ser discriminado en materia económica por el Estado; el derecho a la propiedad; el derecho de propiedad, y el derecho de libertad para la creación y difusión de las artes y los derechos de autor y propiedad industrial.

En cada uno de estos derechos se consideran como fuentes de tales derechos para objeto de su delimitación tanto los textos constitucionales como los tratados internacionales de derechos humanos vinculados a las respectivas materias y las principales normas legales que contribuyen a su configuración. El análisis jurídico dogmático busca determinar los atributos que integran los distintos derechos y sus respectivos límites, con un análisis de doctrina, como asimismo abordando las líneas jurisprudenciales que pueden extraerse de las sentencias del Tribunal Constitucional, de los tribunales superiores de justicia y de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en los casos pertinentes.

Vinculado al derecho constitucional contenido en el artículo 19 N<sup>o</sup> 21, se realiza un análisis de la acción de amparo económico contenido en la Ley N<sup>o</sup> 18.971,

como asimismo, un análisis crítico de la jurisprudencia actual sobre la materia emanada de la Sala Constitucional de la Corte Suprema de Justicia.

Esperamos que el conjunto de la obra contribuya con nuestra perspectiva integradora de la dimensión constitucional con la del derecho internacional de los derechos humanos para la adecuada delimitación de los derechos fundamentales y la determinación de sus límites o fronteras, a quienes desean realizar un estudio sistemático en materia de tales derechos en nuestro ordenamiento jurídico, a los estudiantes de pre y postgrado de derecho constitucional, como asimismo a los abogados que se desempeñan en sus diversas actividades en el ámbito público o privado del ejercicio de la profesión.

Santiago, julio de 2010.

*Presentación* . . . . . 9

CAPÍTULO I

**La Constitución económica, el orden público económico y los derechos patrimoniales**

I. Introducción . . . . . 11

2. Una aproximación conceptual al orden público económico, la Constitución económica y el derecho constitucional económico . . . . 13

    2.1. El orden público económico . . . . . 13

    2.2. La Constitución económica . . . . . 18

    2.3. El derecho constitucional económico . . . . . 22

3. Bibliografía . . . . . 23

CAPÍTULO II

**El derecho a desarrollar actividad económica o emprendimiento económico**

1. Fuentes formales del derecho . . . . . 27

2. Introducción . . . . . 27

3. El contenido esencial de la libertad de desarrollar actividad económica . 29

    3.1. La libertad para desarrollar actividad económica de los particulares . . . . . 29

    3.2. La actividad económica empresarial estatal . . . . . 32

4. Las prohibiciones de desarrollar actividad económica . . . . . 37



5. Los límites de la libertad económica privada . . . . .	37
6. Cuestionario de trabajo . . . . .	44
7. Bibliografía . . . . .	44

**CAPÍTULO III**  
**Amparo económico**

1. Fuentes formales del recurso de amparo económico. . . . .	47
2. Caracterización del “recurso de amparo económico” . . . . .	48
2.1. Es una acción pública o popular . . . . .	48
2.2. El bien jurídico protegido . . . . .	49
2.3. Plazo para concretar la denuncia . . . . .	50
2.4. El órgano jurisdiccional competente . . . . .	52
2.5. La legitimación activa . . . . .	52
2.6. Los infractores en el Recurso de Amparo Económico . . . . .	54
2.7. El procedimiento es sumarísimo y concentrado. . . . .	54
3. La denuncia y su tramitación . . . . .	55
3.1. Admisibilidad . . . . .	55
3.2. Tramitación hasta vista de causa . . . . .	57
3.3. La vista de la causa . . . . .	58
3.4. La sentencia . . . . .	58
3.5. Recursos contra la sentencia de primera instancia . . . . .	59
4. Análisis sobre procedencia del recurso de amparo económico respecto de ambos incisos del artículo 19 N° 21 o sólo respecto del inciso 2°. Doctrina y jurisprudencia. . . . .	60
4.1. Introducción. . . . .	60
4.2. La inflexión jurisprudencial de la línea jurisprudencial de la sala constitucional de la Excma. Corte Suprema de Justicia: interpretación restrictiva del amparo económico en torno al derecho fundamental protegido. . . . .	63
4.3. Consideraciones sobre la línea jurisprudencia de la Sala Constitucional de la Corte Suprema de Justicia que restringe el amparo económico sólo al inciso 2° del artículo 19 N° 24. . . . .	70
5. ¿La acción (recurso) de amparo económico es una acción declarativa? . . . . .	78
6. Anexos jurisprudenciales . . . . .	84
6.1. Amparo económico Rol N° 2.396-91, “Asociación Gremial de Impresores de Chile contra el Ejército de Chile” . . . . .	84
6.2. Amparo económico N° 4.031-01, de “Compañía Contractual Mínera Ojos del Salado contra la I. Municipalidad de Las Condes” . . . . .	89

6.2.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.2.2. Sentencia Rol N° . . . . .
6.3. Amparo económico de Equipos T. doña Olga F. . . . .
6.3.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.3.2. Sentencia Rol N° . . . . .
6.4. Amparo económico contra Ilustración . . . . .
6.4.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.4.2. Sentencia Rol N° . . . . .
6.5. Amparo económico contra Servicio . . . . .
6.5.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.5.2. Sentencia Rol N° . . . . .
6.6. Sentencia de Amparo económico Tecnológica Rol N° 5.42 . . . . .
6.7. Sentencia anula con Municipi . . . . .
6.7.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.7.2. Sentencia Rol N° . . . . .
6.8. Sentencia A Inversiones . . . . .
6.8.1. Sentencia Rol N° . . . . .
6.8.2. Sentencia Rol N° . . . . .
7. Cuestionario de . . . . .
8. Bibliografía . . . . .









trato  
económica  
..... 143  
..... 143  
..... 144  
..... 158  
..... 163  
..... 163  
  
e Bienes  
..... 167  
..... 167  
..... 167  
..... 170  
..... 170  
..... 172  
..... 172  
..... 172  
..... 173  
..... 173  
..... 173  
..... 175  
..... 176  
  
..... 177  
..... 178  
..... 178  
..... 182

2.1.2. Particularidades de la propiedad indígena  
o de pueblos originarios ..... 185

2.1.3. El derecho de propiedad se ejerce sobre derechos  
adquiridos y no sobre meras expectativas ..... 190

2.2. La garantía constitucional de la reserva de ley para determinar  
los modos de adquirir, regular y restringir el ejercicio del  
derecho de propiedad ..... 198

2.2.1. Los estándares de la Corte Interamericana en materia de  
regulaciones legales restrictivas del derecho de propiedad .. 200

2.2.2. Limitaciones-restricciones y privaciones del dominio  
o propiedad. .... 200

2.2.2.1. Requisitos de la limitación-restricción del derecho  
de propiedad: reserva legal y función social ..... 200

2.2.2.2. La diferenciación entre limitación restrictiva y  
privación del derecho de propiedad o de alguna de  
sus facultades esenciales en su contenido esencial  
en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional .. 208

2.2.2.3. Derecho de propiedad y su afectación por  
medidas cautelares adoptadas por los tribunales... 217

2.2.2.4. Las indemnizaciones por limitaciones del  
derecho de propiedad en estados de excepción  
constitucional ..... 218

2.2.3. La privación del derecho de propiedad y la expropiación... 219

2.2.3.1. Concepto de expropiación ..... 219

2.2.3.2. Ley de expropiabilidad, ley expropiatoria y acto  
administrativo expropiatorio ..... 221

2.2.3.3. El proceso expropiatorio ..... 223

2.2.3.4. Los derechos del expropiado ..... 224

A) El expropiado podrá reclamar de la legalidad  
del acto expropiatorio ante los tribunales  
ordinarios ..... 224

B) El derecho a indemnización del bien  
expropiado. .... 227

2.2.3.5. La toma de posesión material del  
bien expropiado. .... 232

3. El régimen constitucional de la propiedad minera ..... 232

3.1. Consideraciones generales ..... 233

3.2. El régimen constitucional de propiedad minera ..... 234

3.2.1. Las obligaciones y limitaciones del predio superficial  
respecto de la exploración, explotación y beneficio de  
las minas. .... 234

3.2.1.1. La naturaleza y regulación de las servidumbres mineras . . . . .	240
3.2.1.2. Las garantías del predio sirviente de una servidumbre minera . . . . .	246
3.3. Las sustancias concesibles y no concesibles . . . . .	247
3.4. La exploración, explotación y beneficio de sustancias minerales no concesibles por el Estado mismo a través de sus empresas, por concesiones administrativas y por contratos de operación . . . .	248
3.5. Las concesiones mineras . . . . .	249
3.5.1. Las diferencias entre concesiones mineras judiciales y concesiones mineras administrativas . . . . .	249
3.5.2. La concesión minera judicial tiene una extensión territorialmente delimitada . . . . .	251
3.5.3. La obligación del concesionario de desarrollar la actividad que satisfaga el interés público . . . . .	251
3.5.4. Las causales de caducidad de las concesiones mineras . . . . .	252
3.5.5. Las causales de extinción de la concesión minera . . . . .	252
3.5.6. El sistema de resolución de controversias sobre concesiones mineras . . . . .	252
4. El régimen constitucional de las aguas . . . . .	253
5. Cuestionario de trabajo . . . . .	256
6. Bibliografía . . . . .	257

CAPÍTULO VII

La libertad de creación y difusión de las artes y  
los derechos de autor y propiedad industrial

1. Fuentes formales . . . . .	261
1.1. Constitución Política de la República . . . . .	261
1.2. Declaraciones y Tratados Internacionales . . . . .	261
1.2.1. Declaración Universal de Derechos Humanos . . . . .	261
1.2.2. Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre . . . . .	262
1.2.3. Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales de Naciones Unidas . . . . .	262
1.3. Otros tratados internacionales . . . . .	262
2. Introducción . . . . .	263
3. La Libertad de creación y difusión artística . . . . .	264
4. Los derechos de autor sobre creaciones literarias, artísticas y científicas .	264

4.1. Los derechos y su duración . . . . .	
4.2. Los derechos sus creaciones . . . . .	
5. Los derechos sobre 5.1. Las invenciones . . . . .	
5.2. Las marcas . . . . .	
5.3. Los modelos . . . . .	
5.4. Los diseños . . . . .	
5.5. Los plazos marcas comerciales análogas . . . . .	
6. Las limitaciones . . . . .	
7. Algunos casos de por los tribunales . . . . .	
7.1. Festina Lente . . . . .	
7.2. Ministerio de Rivas . . . . .	
8. Cuestionario de . . . . .	
9. Bibliografía . . . . .	
10. Anexos . . . . .	
10.1. Ley N° 17 . . . . .	
10.2. Reforma a Ley N° 20 . . . . .	
10.3. Ley N° 19 industrial propiedad . . . . .	
10.4. Convenio . . . . .	



4.1. Los derechos morales del autor sobre sus creaciones y su duración .....	266
4.2. Los derechos de autor de carácter patrimoniales sobre sus creaciones .....	268
5. Los derechos sobre propiedad industrial .....	270
5.1. Las invenciones y su patentamiento .....	273
5.2. Las marcas comerciales .....	275
5.3. Los modelos de utilidad .....	276
5.4. Los diseños industriales .....	276
5.5. Los plazos por los cuales se adquieren las patentes de invención, marcas comerciales, modelos, procesos tecnológicos y creaciones análogas .....	277
6. Las limitaciones del derecho de autor y de la propiedad industrial. ....	277
7. Algunos casos de afectación de los derechos analizados resueltos por los tribunales superiores de justicia .....	278
7.1. Festina Lotus S.A. con S.A.C.I. Falabella .....	278
7.2. Ministerio Público con Andrés Alejandro Rivas Bravo; Yikson Giovanni Botello Botello .....	282
8. Cuestionario de trabajo .....	303
9. Bibliografía .....	304
10. Anexos .....	307
10.1. Ley N° 17.336 de Propiedad Intelectual .....	307
10.2. Reforma a la Ley de Propiedad Intelectual. Ley N° 20.435, de 4 de mayo de 2010 .....	332
10.3. Ley N° 19.039 establece normas aplicables a los privilegios industriales y protección de los derechos de propiedad industrial .....	348
10.4. Convenio de Berna sobre Propiedad Intelectual .....	363