

CURSO DE DERECHOS FUNDAMENTALES

COMITÉ CIENTÍFICO DE LA EDITORIAL TIRANT LO BLANCH

MARÍA JOSÉ AÑÓN ROIG
*Catedrática de Filosofía del Derecho
de la Universidad de Valencia*

ANA CAÑIZARES LASO
*Catedrática de Derecho Civil
de la Universidad de Málaga*

JORGE A. CERDIO HERRÁN
*Catedrático de Teoría y Filosofía de
Derecho. Instituto Tecnológico
Autónomo de México*

JOSÉ RAMÓN COSSÍO DÍAZ
*Ministro en retiro de la Suprema Corte de Justicia
de la Nación y miembro de El Colegio Nacional*

EDUARDO FERRER MAC-GREGOR POISOT
*Presidente de la Corte Interamericana de Derechos
Humanos. Investigador del Instituto de
Investigaciones Jurídicas de la UNAM*

OWEN FISS
*Catedrático emérito de Teoría del Derecho
de la Universidad de Yale (EEUU)*

JOSÉ ANTONIO GARCÍA-CRUCES GONZÁLEZ
*Catedrático de Derecho
Mercantil de la UNED*

LUIS LÓPEZ GUERRA
*Catedrático de Derecho Constitucional
de la Universidad Carlos III de Madrid*

ÁNGEL M. LÓPEZ Y LÓPEZ
*Catedrático de Derecho Civil
de la Universidad de Sevilla*

MARTA LORENTE SARIÑENA
*Catedrática de Historia del Derecho
de la Universidad Autónoma de Madrid*

JAVIER DE LUCAS MARTÍN
*Catedrático de Filosofía del Derecho y
Filosofía Política de la Universidad de Valencia*

VÍCTOR MORENO CATENA
*Catedrático de Derecho Procesal
de la Universidad Carlos III de Madrid*

FRANCISCO MUÑOZ CONDE
*Catedrático de Derecho Penal
de la Universidad Pablo de Olavide de Sevilla*

ANGELIKA NUSSBERGER
*Jueza del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.
Catedrática de Derecho Internacional de la
Universidad de Colonia (Alemania)*

HÉCTOR OLASOLO ALONSO
*Catedrático de Derecho Internacional de la Universidad
del Rosario (Colombia) y Presidente del Instituto
Ibero-Americano de La Haya (Holanda)*

LUCIANO PAREJO ALFONSO
*Catedrático de Derecho Administrativo
de la Universidad Carlos III de Madrid*

TOMÁS SALA FRANCO
*Catedrático de Derecho del Trabajo y de la
Seguridad Social de la Universidad de Valencia*

IGNACIO SANCHO GARGALLO
*Magistrado de la Sala Primera (Civil)
del Tribunal Supremo de España*

TOMÁS S. VIVES ANTÓN
*Catedrático de Derecho Penal
de la Universidad de Valencia*

RUTH ZIMMERLING
*Catedrática de Ciencia Política de la
Universidad de Mainz (Alemania)*

Procedimiento de selección de originales, ver página web:

www.tirant.net/index.php/editorial/procedimiento-de-seleccion-de-originales

CURSO DE DERECHOS FUNDAMENTALES

PABLO CONTRERAS
CONSTANZA SALGADO
Editores

tirant lo blanch
Valencia, 2020

Copyright ® 2020

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

© Pablo Contreas
Constanza Salgado y otros

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
ISBN: 978-84-1355-175-3

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: <http://www.tirant.net/Docs/RSCtirant.pdf>

Índice de autores por orden alfabético

Amaya Álvarez Marín
Jaime Bassa Mercado
Rodrigo Bustos Bottai
Flavia Carbonell Bellolio
John Charney
Alberto Coddou Mc Manus
Leonardo Cofré
Pablo Contreras
Nicolás Espejo Yaksic
Rodolfo Figueroa García-Huidobro
Ximena Gauche Marchetti
Diego Gil Mc Cawley
Matías Guiloff
Pablo Grez
Rodrigo Kaufmann
Fabiola Lathrop Gómez
Raúl Letelier Wartenberg
Rocío Lorca Ferreccio
Domingo Lovera Parmo
Pablo Marshall
Daniela Marzi
Salvador Millaleo
Natalia Morales Cerda
Héctor Morales Zúñiga
Francisca Moya
Fernando Muñoz
Flavio Quezada Rodríguez
Patricia Rada Salazar

Belén Saavedra Prats
Constanza Salgado
Nicole Selamé
Fernanda Torres Villarrubia
José Luis Ugarte
Verónica Undurraga Valdés
Christian Viera
Lieta Vivaldi
Yanira Zúñiga Añazco
Alejandra Zúñiga Fajuri

Índice

Presentación	27
--------------------	----

Capítulo I

DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL Y LIBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD

VERÓNICA UNDURRAGA VALDÉS

1. INTRODUCCIÓN	31
2. CONCEPTO DE AUTONOMÍA PERSONAL. LA LIBERTAD NEGATIVA COMO CONDICIÓN NECESARIA	32
3. LA AUTONOMÍA PERSONAL COMO PILAR DEL ORDEN POLÍTICO Y JURÍDICO	33
4. FORMAS DE PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA AUTONOMÍA PERSONAL EN EL DERECHO COMPARADO Y EL DERECHO INTERNA- CIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	35
4.1 La autonomía personal bajo la fórmula del libre desarrollo de la personali- dad	35
4.2 La autonomía personal como un aspecto del derecho a la privacidad	38
4.3 La autonomía del cuerpo como un aspecto central del derecho a la libertad personal y a la seguridad individual	42
4.4 La igualdad como sustento de la autonomía	44
4.5 El cercano vínculo entre la dignidad humana y la autonomía personal	46
5. CÓMO ENTENDER LA AUTONOMÍA PERSONAL COMO UN DERECHO DISTINTIVO Y NO PERDER EN VISTA LA RIQUEZA QUE OTORGA SU VINCULACIÓN CON OTROS DERECHOS	47
6. EL DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL EN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA CHILENAS	48
7. LA PROTECCIÓN DE LA AUTONOMÍA EN LA CONSTITUCIÓN CHILENA. 52	
7.1 A qué enunciados normativos de la constitución puede adscribirse un derecho a la autonomía	52
7.2 Quiénes son los titulares del derecho a la autonomía personal	53
7.3 Destinatarios del derecho y obligaciones del Estado	55
7.4 Límites al derecho a la autonomía personal	56
7.5 Garantías constitucionales y legales del derecho a la autonomía	57
8. PROBLEMAS ACTUALES Y DESAFÍOS	58
<i>Bibliografía citada</i>	60

Capítulo II

DERECHO A LA VIDA

RODRIGO KAUFMANN y LIETA VIVALDI

1. INTRODUCCIÓN	63
2. PRIMERA PARTE: EL DERECHO A LA VIDA EN LA CONSTITUCIÓN CHI- LENA	64

2.1	El objeto del derecho a la vida: la vida como fenómeno biológico	64
2.2	La protección constitucional de la vida en Chile: El artículo 19 N° 1 de la Constitución	66
2.2.1	Titularidad	66
2.2.2	Extensión temporal del derecho a la vida	67
2.3	Destinatarios y obligaciones derivadas del derecho a la vida	76
2.3.1	Obligación general	76
2.3.2	Vinculación del titular del derecho	76
3.	SEGUNDA PARTE: PROBLEMAS ESPECÍFICOS VINCULADOS AL DERECHO A LA VIDA.....	77
3.1	Femicidio/Feminicidio	78
3.2	Eutanasia.....	84
3.3	Huelga de hambre	90
4.	CONCLUSIÓN.....	94
	<i>Bibliografía citada</i>	96

Capítulo III
DERECHO A LA INTEGRIDAD PERSONAL
 PABLO CONTRERAS

1.	INTRODUCCIÓN	99
2.	CONCEPTO DE INTEGRIDAD PERSONAL	102
2.1	Integridad física.....	104
2.2	Integridad síquica.....	105
3.	REGULACIÓN CONSTITUCIONAL DEL DERECHO A LA INTEGRIDAD PERSONAL	106
3.1	Titularidad del derecho.....	107
3.2	Objeto del derecho	108
3.2.1	Obligaciones negativas.....	108
3.2.2	Obligaciones positivas.....	109
3.3	Destinatarios: el problema de la eficacia horizontal	110
3.4	Apremios ilegítimos.....	111
3.4.1	Tortura.....	113
3.4.2	Penas o tratos crueles, inhumanos o degradantes	116
4.	LÍMITES DEL DERECHO.....	118
4.1	Autorización legal de intervención.....	118
4.2	Renuncia y consentimiento del titular.....	121
5.	GARANTÍAS DEL DERECHO.....	122
5.1	Garantías jurisdiccionales.....	122
5.2	Otras garantías	124
	<i>Bibliografía citada</i>	126

Capítulo IV
DERECHO A LA PRIVACIDAD
 RODOLFO FIGUEROA GARCÍA-HUIDOBRO

1.	INTRODUCCIÓN	129
2.	EL TEXTO CONSTITUCIONAL	131

Índice	11
3. TITULARIDAD.....	132
4. CONTENIDO DEL DERECHO	137
4.1 Bien jurídico protegido	137
4.1.1 El cuerpo.....	137
4.1.2 Objetos	139
4.1.3 Lugares	141
4.2 Conceptos afines a la privacidad.....	142
4.2.1 Secreto	142
4.2.2 Autonomía.....	142
4.2.3 Tranquilidad	143
4.3 Conductas vulneratorias de la privacidad	144
4.3.1 Recolección de información	144
4.3.2 Procesamiento de información	147
4.3.3 Diseminación de información.....	151
4.3.4 Invasión	165
5. CONCLUSIÓN.....	166
<i>Bibliografía citada</i>	167

Capítulo V
DERECHOS REPRODUCTIVOS
YANIRA ZÚÑIGA AÑAZCO

1. EVOLUCIÓN DE LA REGULACIÓN JURÍDICA DE LA SEXUALIDAD Y LA PROCREACIÓN. DEL CONTROL A LA AUTONOMÍA	169
1.1 El control sexual y procreativo. Moral y Biopolítica.....	170
1.2 La construcción normativa de los DSyR	171
1.2.1 La positivación internacional de los DSyR. Factores explicativos y efectos.....	172
1.2.2 Generalización y especificación	177
2. LOS DSyR: DELIMITACIÓN CONCEPTUAL Y CARACTERIZACIÓN	180
3. LOS DSyR COMO DERECHOS IMPLÍCITOS.....	183
4. LOS DERECHOS REPRODUCTIVOS Y EL ABORTO EN EL CASO CHILENO. EVOLUCIÓN Y TENDENCIAS NORMATIVAS.....	185
4.1 Breve historia normativa de los derechos reproductivos	185
4.2 El tratamiento jurídico del aborto como un choque de absolutos	189
4.3 La jurisprudencia del TC sobre la IVE. Análisis crítico	191
<i>Bibliografía citada</i>	197

Capítulo VI
DERECHO A LA HONRA
HÉCTOR MORALES ZÚÑIGA

1. INTRODUCCIÓN	199
2. HISTORIA	200
3. CONCEPTO	205
3.1 Las dimensiones del honor	205
3.2 Las dimensiones de la honra.....	209
3.3 El valor de la honra	215

4. TITULARIDAD.....	216
5. DESTINATARIOS.....	221
6. GARANTÍAS	223
7. LÍMITES	224
7.1 Límites constitucionales y legales.....	225
7.2 Proporcionalidad, honra como evaluación y libertad de expresión	226
7.2.1 La afectación del derecho a la honra como evaluación	229
7.2.2 Fin legítimo	232
7.2.3 Adecuación	233
7.2.4 Necesidad	233
7.2.5 Proporcionalidad en sentido estricto	233
8. CONCLUSIONES.....	239
<i>Bibliografía citada</i>	240

Capítulo VII
DERECHO A LA IGUALDAD ANTE LA LEY
 ALBERTO CODDOU Mc MANUS

1. INTRODUCCIÓN.....	243
2. LA DOBLE DIMENSIÓN DE LA IGUALDAD: COMO <i>BASE DE LA INSTITUCIONALIDAD</i> Y COMO <i>DERECHO CONSTITUCIONAL</i>	245
3. LAS ESFERAS DE LA IGUALDAD: IGUALDAD FORMAL E IGUALDAD SUSTANTIVA.....	248
4. ¿QUÉ CONCEPCIÓN DE IGUALDAD SE PROTEGE EN LA CONSTITUCIÓN CHILENA? UN DEBATE DESDE LA FILOSOFÍA POLÍTICA	251
5. LA CONSTITUCIÓN <i>NEUTRA</i>	255
6. LA RELACIÓN ENTRE LOS NUMERALES 2 (“IGUALDAD ANTE LA LEY”) Y 3 (“IGUAL PROTECCIÓN DE LA LEY EN EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS”) DEL ARTÍCULO 19 DE LA CONSTITUCIÓN	256
7. EL ESTATUTO CONSTITUCIONAL DE LA IGUALDAD EN CHILE.....	258
7.1 La práctica constitucional en torno al estatuto constitucional de la igualdad en Chile	261
7.2 ¿Cláusula autónoma o subordinada?.....	270
7.3 Prohibición de discriminación arbitraria.....	271
7.4 Categorías sospechosas y tipos de escrutinio judicial	274
8. CONCLUSIÓN.....	275
<i>Bibliografía citada</i>	277

Capítulo VIII
LIBERTAD PERSONAL Y SEGURIDAD INDIVIDUAL
 ROCÍO LORCA FERRECCIO

1. INTRODUCCIÓN.....	281
2. LIBERTAD AMBULATORIA Y REGULACIÓN DE LA MIGRACIÓN.....	284
3. RESERVA LEGAL DE AFECTACIÓN LEGÍTIMA.....	289
4. LA DETENCIÓN Y EL ARRESTO.....	290
4.1 Tipos de detención.....	292
4.2 Procedimiento de detención.....	293

Índice	13
4.3 Detenciones ilegales y recurso de amparo	295
4.4 Retenciones y control de identidad	296
4.5 Lugar de detención	298
5. PRISIÓN PREVENTIVA	300
6. GARANTÍA DE NO AUTOINCUPLACIÓN O INCUPLACIÓN DE FAMILIARES	302
7. PROHIBICIÓN DE LA CONFISCACIÓN DE BIENES Y DE PRIVACIÓN DE DERECHOS PREVISIONALES	305
8. INDEMNIZACIÓN POR ERROR JUDICIAL	305
9. TITULARES	309
10. DESTINATARIOS	310
<i>Bibliografía citada</i>	313

Capítulo IX

DERECHOS A LA TUTELA JUDICIAL Y A LA ASISTENCIA JURÍDICA

LEONARDO COFRÉ

1. INTRODUCCIÓN	317
2. EL DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL	318
2.1 El problema de la denominación	319
2.2 El problema de su existencia o reconocimiento	320
2.3 Relación debido proceso-tutela judicial	322
2.4 Elementos	323
2.4.1 Acceso a la jurisdicción	324
2.4.2 Derechos e intereses legítimos	325
2.4.3 Derecho a obtener una resolución con eficacia de cosa juzgada	326
2.5 El derecho a la tutela judicial contra actos de la Administración del Estado	327
2.6 Problemas recientes	328
2.6.1 Mediación previa y obligatoria	329
2.6.2 <i>Solve et repete</i>	330
2.6.3 Derecho del ofendido por el delito a la acción penal	331
3. EL DERECHO DE ASISTENCIA JURÍDICA	334
3.1 Naturaleza y titularidad	335
3.2 Contenido	336
3.3 Ámbito de aplicación	337
3.4 Mecanismos	339
<i>Bibliografía citada</i>	342

Capítulo X

DEBIDO PROCESO Y GARANTÍAS JURISDICCIONALES

FLAVIA CARBONELL BELLOLIO y RAÚL LETELIER WARTENBERG

1. INTRODUCCIÓN	347
2. ORÍGENES HISTÓRICOS DEL DEBIDO PROCESO	348
2.1 Common law y due process of law	348
2.2 Constituciones de 1925 y de 1980	349
3. ORIENTACIONES DESDE LA DOGMÁTICA	353

4. CONFIGURACIÓN DE LA GARANTÍA JURISDICCIONAL DEL DEBIDO PROCESO.....	355
4.1 Sobre la noción de garantía	357
4.2 Delimitación entre garantía de debido proceso como control de la actividad legislativa y como control judicial	359
4.3 Propuesta de reconstrucción	361
4.3.1 Derecho a un juez independiente, imparcial, predeterminado por la ley y competente (art. 19 N° 3 inc. 5° de la Constitución; art. 8.1 de la CADH y art. 14.1 del PIDCP)	364
4.3.2 Derecho a un proceso previo legalmente tramitado	366
4.3.3 Derecho a un proceso público	367
4.3.4 Derecho a la defensa	367
4.4 Dos discusiones	371
5. DEBIDO PROCESO Y PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO	376
<i>Bibliografía citada</i>	378

Capítulo XI

GARANTÍAS PENALES (LÍMITES SUSTANTIVOS AL *IUS PUNIENDI*)

PABLO GREZ

1. INTRODUCCIÓN.....	381
2. CONCEPTO Y TITULARES.....	383
3. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD	385
3.1 Introducción.....	385
3.2 Consagración normativa	387
3.2.1 <i>Lex scripta</i>	388
3.2.2 <i>Lex certa</i>	391
4. LA LEGITIMACIÓN MATERIAL DEL DERECHO PENAL	401
4.1 Introducción.....	401
4.2 Derechos fundamentales afectados por el ejercicio de la potestad punitiva .	403
4.3 Intereses merecedores de protección penal.....	405
4.4 El estatus de los principios criminales limitadores del derecho penal	408
4.5 El principio de proporcionalidad	410
4.6 Conclusiones	416
5. EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD SUSTANTIVO	418
5.1 Introducción.....	418
5.2 Contenido del principio de culpabilidad sustantivo	419
5.3 Consagración constitucional y su alcance normativo.....	422
5.4 Conclusiones	425
6. LOS FINES DE LA PENA EN LA CONSTITUCIÓN	425
6.1 Introducción.....	425
6.2 Consagración normativa	426
6.3 Debate dogmático y jurisprudencial	426
6.4 Conclusiones	430
7. GARANTÍAS	431
<i>Bibliografía citada</i>	435

Capítulo XII
LIBERTAD DE CONCIENCIA, DE CREENCIAS Y RELIGIOSA
 NICOLE SELAMÉ y CHRISTIAN VIERA

1.	INTRODUCCIÓN	439
2.	DESDE EL ESTADO CONFESIONAL AL ESTADO LAICO.....	440
3.	CONTENIDO DEL DERECHO FUNDAMENTAL: LA LIBERTAD DE CONCIENCIA	447
4.	TITULARIDAD DEL DERECHO FUNDAMENTAL Y OBJECIÓN DE CONCIENCIA	451
	4.1 Titularidad	451
	4.2 Objeción de conciencia	452
	4.3 Estatuto jurídico de las entidades religiosas en Chile	455
5.	LA INTERPRETACIÓN DEL CONTENIDO DEL DERECHO EN LA JURISPRUDENCIA	457
	<i>Bibliografía citada</i>	464

Capítulo XIII
LIBERTAD DE EXPRESIÓN
 JOHN CHARNEY y PABLO MARSHALL

1.	INTRODUCCIÓN	467
2.	LAS TEORÍAS DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN	468
	2.1 El argumento de la verdad.....	468
	2.2 El argumento de la democracia.....	470
	2.3 El argumento de la autonomía.....	471
3.	ANÁLISIS DE LA REGULACIÓN CONSTITUCIONAL DE LA LIBRE EXPRESIÓN.....	474
	3.1 Derecho a la libertad de expresión e información	475
	3.2 Del derecho a la información.....	478
	3.3 Libre utilización de medios y formas para ejercer libre expresión e información	480
	3.4 Prohibición de censura previa	481
	3.5 Sistema de calificación cinematográfica	483
4.	TITULARES Y DESTINATARIOS	483
	4.1 Titularidad	483
	4.2 Destinatarios	485
5.	LIBERTAD DE PRENSA	486
	5.1 Prensa escrita.....	486
	5.2 Televisión	488
	5.3 Radio	489
	5.4 Prohibición de monopolios sobre medios de comunicación social	491
6.	LÍMITES A LA LIBRE EXPRESIÓN.....	492
	6.1 Derecho de aclaración y rectificación.....	492
	6.2 Derecho a la honra	495
	6.3 Derecho a la intimidad y a la vida privada	498
7.	GARANTÍAS	502
	<i>Bibliografía citada</i>	504

Capítulo XIV
DERECHO DE REUNIÓN
DOMINGO LOVERA PARMO

1. INTRODUCCIÓN	507
2. EL DERECHO DE REUNIÓN: UN DERECHO AUTÓNOMO.....	508
2.1 Un derecho autónomo	509
2.2 Derecho comparado e internacional	512
3. EL DERECHO DE REUNIÓN EN LA DOCTRINA NACIONAL	517
3.1 Breve historia del precepto	518
3.2 Análisis dogmático del derecho de reunión.....	519
3.2.1 Titularidad, destinatario, objeto	520
3.2.2 Condiciones de ejercicio y regulaciones: el especial caso del derecho de reunión.....	528
<i>Bibliografía citada</i>	539

Capítulo XV
DERECHO DE ASOCIACIÓN
NATALIA MORALES CERDA Y BELÉN SAAVEDRA PRATS

1. INTRODUCCIÓN	543
2. RELACIÓN ENTRE DEMOCRACIA Y ASOCIATIVIDAD EN CHILE.....	545
2.1 Ley N° 8.897 de defensa permanente de la democracia	546
2.2 Democracia protegida	546
2.3 Democracia pluralista.....	548
3. OBJETO DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN.....	549
4. ELEMENTOS DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN	550
4.1 Derecho de asociarse sin permiso previo (derecho de asociación en general y con carácter positivo)	551
4.2 Para gozar de personalidad jurídica, las asociaciones deberán constituirse en conformidad a la ley (derecho de asociación en la especie).....	552
4.3 Nadie puede ser obligado a pertenecer a una asociación (derecho de asociación en general y con carácter negativo)	553
5. FINES Y LÍMITES DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN: MORAL, ORDEN PÚBLICO Y SEGURIDAD DEL ESTADO.....	553
6. DIMENSIONES DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN: INDIVIDUAL Y COLEC- TIVA	555
7. RELACIÓN CON OTROS DERECHOS: DERECHO DE REUNIÓN Y LIBER- TAD DE EXPRESIÓN	558
7.1 Derecho de asociación y derecho de reunión	558
7.2 Derecho de asociación y libertad de expresión.....	560
8. MANIFESTACIONES PARTICULARES DEL DERECHO DE ASOCIACIÓN: ASOCIACIÓN POLÍTICA Y SINDICAL.....	561
8.1 Asociación política	561
8.1.1 Partidos políticos	561
8.1.2 Asociación vecinal.....	567
8.2 Asociación sindical	567

Índice	17
--------	----

9. A MODO DE CIERRE. DERECHO DE ASOCIACIÓN Y LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN LAS DEMOCRACIAS CONSTITUCIONALES ACTUALES: LA EMERGENCIA DE LOS DISCURSOS DE ODIO.....	569
<i>Bibliografía citada</i>	572

Capítulo XVI
DERECHOS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES
NICOLÁS ESPEJO YAKSIC

1. INTRODUCCIÓN.....	573
2. TITULARES: ¿QUIÉN ES NIÑO?.....	574
3. OBJETO: INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO.....	577
3.1 Derechos e intereses.....	579
3.2 Autonomía y derechos.....	579
3.3 Autonomía dinámica.....	580
4. DESTINATARIOS.....	584
4.1 Estado.....	584
4.1.1 Garantías primarias.....	586
4.1.2 Garantías secundarias.....	587
4.2 Padres.....	589
4.2.1 Deberes.....	591
4.2.2 Privilegios y derechos parentales.....	593
5. SISTEMA DE PROTECCIÓN ESPECIAL, VIDA FAMILIAR Y DERECHOS DE LA NIÑEZ.....	595
5.1 Vida familiar, sistema de protección especial y derechos de la niñez.....	596
5.2 Responsabilidad parental e intervención del Estado: hacia un sistema integral de apoyos.....	598
<i>Bibliografía citada</i>	602

Capítulo XVII
DERECHO A SUFRAGIO
PABLO MARSHALL

1. INTRODUCCIÓN.....	605
2. FUNDAMENTOS.....	605
3. HISTORIA DEL SUFRAGIO EN CHILE.....	608
4. CONCEPTO.....	610
5. CARACTERÍSTICAS.....	612
5.1 Personal.....	613
5.2 Igualitario.....	613
5.3 Secreto.....	615
5.4 Voluntario.....	616
6. TITULARIDAD.....	618
6.1 Sufragio universal.....	618
6.2 El sufragio de los extranjeros.....	619
6.3 El sufragio de los menores de edad.....	620
6.4 El sufragio de los condenados a una pena aflictiva.....	621
7. OBJETO DEL DERECHO.....	623

7.1	La competencia de sufragar	624
7.2	La libertad de sufragar	624
7.3	El derecho a acceder del sufragio.....	624
8.	LÍMITES	625
8.1	La suspensión por interdicción por demencia	626
8.2	La suspensión por acusación penal.....	628
	<i>Bibliografía citada</i>	630

Capítulo XVIII

DERECHO DE PROPIEDAD

MATÍAS GUILLOFF Y CONSTANZA SALGADO

1.	INTRODUCCIÓN.....	633
2.	EL OBJETO DE LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL: SOBRE BIENES CORPORALES E INCORPORALES	635
2.1	Propiedad constitucional sobre derechos de contenido patrimonial.....	636
2.2	El recurso de protección y la interpretación amplísima de la propiedad constitucional sobre cosas incorporales	638
2.2.1	Propietarización de derechos y de posiciones económicas.....	638
2.2.2	El recurso de protección frente a incumplimientos contractuales.....	639
2.2.3	El recurso de protección frente a posiciones económicas	640
2.3	¿Intangibilidad de los contratos y de los regímenes legales?.....	642
3.	LA CONFIGURACIÓN Y LOS LÍMITES DE LA PROPIEDAD EN ATENCIÓN A SU FUNCIÓN SOCIAL.....	646
3.1	La potestad configuradora del legislador	647
3.2	La función social de la propiedad	649
3.3	Los límites a la propiedad en atención a otros derechos	653
4.	LAS GARANTÍAS: RESERVA LEGAL Y CONTENIDO ESENCIAL	654
4.1	La garantía formal: La reserva legal	655
4.2	La garantía material: el contenido esencial	658
5.	LA DISTINCIÓN ENTRE LIMITACIÓN Y PRIVACIÓN	661
6.	LA POTESTAD EXPROPIATORIA.....	667
6.1	La potestad expropiatoria en la constitución de 1925	668
6.2	La potestad expropiatoria en la Constitución de 1980	669
	<i>Bibliografía citada</i>	672

Capítulo XIX

LIBERTAD ECONÓMICA

CHRISTIAN VIERA ÁLVAREZ

1.	BREVE REFERENCIA A LA HISTORIA DE LA REDACCIÓN DE LA NORMA EN LA COMISIÓN DE ESTUDIOS.....	675
2.	CONTENIDO DE LA LIBERTAD DE EMPRESA EN LA CONSTITUCIÓN DE 1980.....	678
2.1	El derecho a desarrollar cualquier actividad económica.....	678
2.1.1	Tipología de la libre iniciativa económica	678
2.1.2	Sujeto y objeto del derecho.....	680
2.1.3	Limitaciones a la libertad de empresa.....	682

Índice	19
3. EL ESTADO EMPRESARIO Y SUS EVENTUALES FUNDAMENTOS TEÓRICOS: EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD Y EL PRINCIPIO DE ESPECIALIDAD DE GIRO	685
3.1 Las empresas del Estado en un sistema democrático	689
4. RELACIÓN DE LA LIBERTAD DE EMPRESA CON OTROS DERECHOS FUNDAMENTALES: EL CASO DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN.....	691
5. MECANISMOS JURISDICCIONALES DE PROTECCIÓN DE LA LIBERTAD DE EMPRESA.....	693
5.1 El Recurso de Amparo Económico	694
6. ANÁLISIS CRÍTICO SOBRE LA LIBERTAD DE EMPRESA EN LA CONSTITUCIÓN	698
<i>Bibliografía citada</i>	700

Capítulo XX
DERECHOS EN EL TRABAJO
DANIELA MARZI Y JOSÉ LUIS UGARTE

1. LA PROTECCIÓN DEL TRABAJO COMO IDEA FUNDANTE Y PRINCIPIO CONSTITUTIVO.....	703
1.1 La particular posición de la persona del trabajador y su protección, sin poner en juego la propiedad	703
1.2 El derecho al trabajo como protección del puesto de trabajo: soporte del sistema laboral	705
2. LA ORGANIZACIÓN SINDICAL.....	709
2.1 La organización de trabajadores como instrumento de conformación de poder.....	709
2.2 “La organización sindical es libre”, como principio constitucional.....	710
2.2.1 Libertad de constitución.....	710
2.2.2 La organización sindical y el interés colectivo ¿por qué a su resultado se le llamó Derecho social? Razones para construirlo en el sistema chileno	712
3. DERECHO A LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA	715
3.1 El derecho a la negociación: fundamento constitucional.....	715
3.1.1 ¿De qué valor es expresión la negociación colectiva como derecho fundamental?	716
3.1.2 ¿Quién es el titular del derecho a negociar colectivamente?.....	717
3.2 Contenido del derecho a negociar colectivamente.....	719
3.2.1 Derecho a elegir el nivel de la negociación.....	721
3.2.2 Derecho a la libre contratación	722
3.2.3 Derecho a la <i>fuerza normativa</i> de lo acordado	722
3.2.4 Derecho a las medidas de presión.....	724
4. LA HUELGA EN EL DERECHO CHILENO	724
4.1 La huelga como derecho fundamental en Chile	724
4.2 La huelga: revisión crítica del concepto y los fines de un derecho fundamental.....	727
4.3 La huelga en el derecho chileno: el modelo laboral.....	731
4.3.1 ¿Cómo describir, entonces, el régimen jurídico de la huelga en Chile?	731

4.3.2	¿Cuál es el límite sustantivo al que debe sujetarse la huelga laboral en ejercicio directo del derecho constitucional de huelga?	731
4.4	Concepto y contenido del derecho fundamental de huelga en el orden jurídico chileno.....	732
4.4.1	¿Cómo tutelar que ese mecanismo de presión sea eficaz?.....	734
	<i>Bibliografía citada</i>	737

Capítulo XXI

DERECHO A LA PROTECCIÓN DE LA FAMILIA Y DERECHO AL MATRIMONIO

XIMENA GAUCHE MARCHETTI Y FABIOLA LATHROP GÓMEZ

1.	A MODO DE PRESENTACIÓN: EL CONTEXTO SOCIAL Y POLÍTICO ACTUAL EN RELACIÓN A LA FAMILIA Y AL MATRIMONIO	741
2.	EL DERECHO A LA PROTECCIÓN DE LA FAMILIA Y EL DERECHO AL MATRIMONIO EN EL DERECHO CHILENO.....	745
2.1	El (no) concepto de familia en el derecho chileno	745
2.2	El matrimonio y su regulación en Chile. Concepto y cuestiones de titularidad, objeto y límites en cuanto derecho.....	748
2.2.1	La diferencia de sexo de los contrayentes	748
2.2.2	La minoridad y la titularidad	749
2.2.3	Disposiciones cuyo tenor admite interpretaciones contrarias a los derechos de las personas con discapacidad intelectual.....	750
2.2.4	Impedimento matrimonial relacionado con las mujeres.....	751
2.3	El derecho a la vida familiar y al matrimonio	751
3.	NUEVAS REALIDADES FAMILIARES Y SUS ASPIRACIONES EN CHILE: EL CASO DEL MATRIMONIO ENTRE PERSONAS DEL MISMO SEXO	754
3.1	La controversia sobre el matrimonio entre personas del mismo sexo y los variados contextos en que se puede enmarcar un debate al respecto.....	754
3.2	La justificación jurídica del argumento a favor del matrimonio entre personas del mismo sexo en razón de que no hacerlo constituye una discriminación en todas sus formas	757
3.3	La justificación del rechazo al matrimonio entre personas del mismo sexo situando los fundamentos para ello en el marco del derecho de familia	760
3.4	La discusión jurisprudencial y legislativa sobre el matrimonio entre personas del mismo sexo en Chile.....	763
4.	A MODO DE CONCLUSIÓN. REFLEXIONES SOBRE LOS DESAFÍOS PARA EL ESTADO A PARTIR DE LA EMERGENCIA DE NUEVAS REALIDADES QUE FORMAN FAMILIA	766
	<i>Bibliografía citada</i>	771

Capítulo XXII

DERECHO A LA EDUCACIÓN Y LIBERTAD DE ENSEÑANZA

FLAVIO QUEZADA RODRÍGUEZ

1.	INTRODUCCIÓN.....	773
2.	BREVE HISTORIA CONSTITUCIONAL.....	774
2.1	La relevancia constitucional de la educación y el sistema educativo.....	774

2.2	La atención preferente del Estado a la educación pública	774
2.3	La educación como función primordialmente estatal, en la cual los privados concurren como colaboradores en ejercicio de la libertad de enseñanza	775
3.	LA FINALIDAD DE LA EDUCACIÓN.....	775
3.1	Una aproximación teórica	775
3.2	En el texto vigente	777
4.	EDUCACIÓN FORMAL, NO FORMAL E INFORMAL Y LOS NIVELES DE INTENSIDAD DE LA REGULACIÓN LEGAL.....	778
4.1	La enseñanza informal.....	778
4.2	La enseñanza no formal.....	779
4.3	La enseñanza formal o regular.....	779
4.3.1	Educación privada financiada con recursos privados.....	779
4.3.2	Educación privada financiada por el Estado.....	780
4.3.3	Educación pública o estatal.....	780
5.	EL DERECHO A LA EDUCACIÓN	781
5.1	Titularidad del derecho a la educación	781
5.1.1	Toda persona	781
5.1.2	El estudiante	781
5.2	Contenido del derecho a la educación	782
5.2.1	Como derecho subjetivo comprende los medios para que la educación cumpla sus fines	782
5.2.2	Como régimen jurídico del sistema formal	785
5.2.3	Garantías constitucionales.....	796
5.3	Límites del derecho a la educación	797
6.	LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA	797
6.1	Titularidad de la libertad de enseñanza: toda persona	797
6.1.1	El responsable del establecimiento educacional y el derecho a su fundación.....	798
6.1.2	Los padres y su derecho preferente a educar a sus hijos.....	799
6.1.3	Los profesionales de la educación y estudiantes como titulares de la libertad de cátedra.....	800
6.1.4	La autonomía universitaria	801
6.2	Contenido de la libertad de enseñanza: aspectos fundamentales de su régimen jurídico.....	801
6.2.1	La autonomía de los establecimientos educacionales tiene por finalidad materializar el proyecto educativo.....	801
6.2.2	La autonomía de los establecimientos educacionales es legalmente configurada	802
6.2.3	El establecimiento educacional es una institución configurada por el legislador	802
6.2.4	La autonomía universitaria y su gradación.....	803
6.2.5	Delimitaciones especiales de la autonomía de los establecimientos que impartan educación reconocida oficialmente	804
6.3	Garantías constitucionales	804
6.3.1	Reserva legal	804
6.3.2	Acciones constitucionales.....	805
6.4	Límites o restricciones especiales a la libertad de enseñanza	805
	<i>Bibliografía citada</i>	807

Capítulo XXIII
DERECHO A CUIDADO SANITARIO
 ALEJANDRA ZÚÑIGA FAJURI

1.	INTRODUCCIÓN	809
2.	EL DERECHO A CUIDADO SANITARIO ANTES DE LA REFORMA SANITARIA AUGE: SU DEFINICIÓN CONSTITUCIONAL, LEGAL Y JURISPRUDENCIAL	811
3.	EL DERECHO A CUIDADO SANITARIO DESPUÉS DE LA REFORMA SANITARIA AUGE: EVOLUCIÓN LEGAL Y JURISPRUDENCIAL.....	814
3.1	El cuidado sanitario como derecho	814
3.2	El contenido del derecho a cuidado sanitario.....	817
3.2.1	¿Derecho para quiénes?	817
3.2.2	¿Derecho a qué?	820
4.	CONCLUSIÓN.....	822
	<i>Bibliografía citada</i>	824

Capítulo XXIV
DERECHO A LA SEGURIDAD SOCIAL
 FERNANDO MUÑOZ

1.	INTRODUCCIÓN	825
2.	LA SEGURIDAD SOCIAL COMO INSTITUCIÓN DE LA BIOPOLÍTICA CAPITALISTA.....	826
3.	EL MODELO SOCIAL DE SEGURIDAD SOCIAL CHILENO: EL SISTEMA DE LAS CAJAS PREVISIONALES	831
4.	EL MODELO NEOLIBERAL DE SEGURIDAD SOCIAL: LA CAPITALIZACIÓN INDIVIDUAL ADMINISTRADA POR FONDOS CON FINES DE LUCRO	836
5.	LA SEGURIDAD SOCIAL EN EL DERECHO INTERNACIONAL: LA CONFIGURACIÓN DE UN DERECHO SOCIAL	842
6.	LA TENSIÓN ENTRE LA LIBRE EMPRESA Y LA SEGURIDAD SOCIAL, O, ¿EXISTE EL DERECHO A LA SEGURIDAD SOCIAL EN EL MODELO NEOLIBERAL?	849
7.	CONCLUSIÓN.....	852
	<i>Bibliografía citada</i>	853

Capítulo XXV
DERECHO A LA VIVIENDA
 DIEGO GIL MC CAWLEY

1.	INTRODUCCIÓN	855
2.	CONTEXTO SOCIAL Y JUSTIFICACIÓN NORMATIVA DEL DERECHO A LA VIVIENDA	858
3.	EL DERECHO A LA VIVIENDA EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EN EL DERECHO COMPARADO	863
4.	EL DERECHO A LA VIVIENDA EN EL SISTEMA CONSTITUCIONAL CHILENO	867
5.	OBLIGACIONES QUE IMPONE EL DERECHO A LA VIVIENDA.....	870

Índice	23
--------	----

6. DESTINATARIOS DE LOS MANDATOS CONTENIDOS EN EL DERECHO A LA VIVIENDA.....	875
7. RELACIÓN CON EL DERECHO DE PROPIEDAD	877
8. RELACIÓN CON EL DERECHO A LA CIUDAD.....	880
9. CONCLUSIÓN.....	883
<i>Bibliografía citada</i>	884

Capítulo XXVI

DERECHO A VIVIR EN UN MEDIO AMBIENTE SANO

MATIAS GUILLOFF Y FRANCISCA MOYA

1. INTRODUCCIÓN.....	887
2. LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS AMBIENTALES.....	888
2.1 Las fórmulas de protección de los derechos ambientales constitucionales en el derecho comparado	890
2.2 El derecho al medio ambiente en el contexto latinoamericano	893
3. LA FÓRMULA CHILENA: EL DERECHO A VIVIR EN UN MEDIO AMBIENTE LIBRE DE CONTAMINACIÓN.....	894
3.1 Origen de la norma	895
3.2 Objeto y ámbito	896
3.3 Titularidad	899
3.4 Relación con otros derechos: el patrimonio ambiental y la función social de la propiedad	900
3.5 Principales críticas a la formulación nacional	901
4. LAS GARANTÍAS INVOLUCRADAS EN LA PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE	903
4.1 El deber del Estado de velar por la no afectación del derecho a vivir en un medio ambiente libre de contaminación, y de tutelar la preservación de la naturaleza.....	904
4.2 Las restricciones específicas para proteger el medio ambiente.....	907
5. LA EJECUTABILIDAD DE LA PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE	909
5.1 La litigación de la protección ambiental	910
5.2 La institucionalidad ambiental, historia y actuales desafíos	913
6. CONCLUSIONES.....	915
<i>Bibliografía citada</i>	917

Capítulo XXVII

DERECHO A LA IDENTIDAD

PATRICIA RADA SALAZAR Y RODRIGO BUSTOS BOTTAI

1. INTRODUCCIÓN.....	919
2. DERECHO A LA IDENTIDAD	919
2.1 Dimensiones, titulares y destinatarios del derecho a la identidad.....	919
2.2 Cuestiones específicas sobre el derecho a la identidad.....	923
2.2.1 Alcance: identidad biológica e identidad cultural	923
2.2.2 Interacción con otros derechos.....	926

3.	RECONOCIMIENTO DEL DERECHO A LA IDENTIDAD EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS.....	928
3.1	Conceptos relevantes	928
3.1.1	Derecho a la identidad	928
3.1.2	Identidad de género.....	930
3.2	Exigencias derivadas de los estándares internacionales	932
3.2.1	Derecho a un procedimiento de cambio de sexo y nombre	932
3.2.2	Prohibición de someter a tratamientos médicos para ejercer el derecho a la identidad	933
3.2.3	Derecho a la identidad de género de niños, niñas y adolescentes	935
3.2	Incorporación en el derecho nacional	936
3.2.1	Marco normativo	936
3.1.2	En la jurisprudencia	939
3.2	Relación con otros derechos fundamentales	941
4.	DESAFÍOS	943
	<i>Bibliografía citada</i>	946

Capítulo XXVIII

DERECHOS COLECTIVOS POLÍTICOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS SALVADOR MILLALEO

1.	FALTA DE ESTATUS POLÍTICO-CONSTITUCIONAL DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS EN CHILE Y LOS DERECHOS COLECTIVOS.....	947
1.1	Una cuestión de estatus	947
1.2	Restauración de las naciones indígenas y plurinacionalismo	950
2.	DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN.....	952
2.1	Concepto.....	952
2.2	Derecho matriz en el derecho internacional de los derechos humanos	954
2.3	Límites de la autodeterminación indígena.....	958
2.3	Situación en Chile.....	961
3.	DERECHO A LAS PROPIAS INSTITUCIONES Y DERECHO A LA AUTONOMÍA	962
3.1	Conceptos	962
3.2	Formas clásicas de la autonomía	966
3.3	Situación en Chile.....	970
4.	DERECHO A LA REPRESENTACIÓN POLÍTICA ESPECIAL	972
4.1	Representación descriptiva de los pueblos indígenas.....	972
4.2	Formas principales de los sistemas de representación especial	974
4.3	Situación en Chile.....	976
5.	A MODO DE CONCLUSIÓN.....	978
	<i>Bibliografía citada</i>	979

Capítulo XXIX

DERECHOS COLECTIVOS INDÍGENAS CULTURALES Y TERRITORIALES AMAYA ÁLVEZ MARÍN

1.	PUEBLOS INDÍGENAS EN CHILE: ¿EL FIN DE LA EXCLUSIÓN JURÍDICA INTERNA?	983
----	---	-----

2.	CONCEPTO DE DERECHOS FUNDAMENTALES COLECTIVOS DE LOS PUEBLOS INDÍGENAS	986
2.1	Derechos colectivos territoriales	988
2.1.1	Doctrina y legislación nacional.....	990
2.1.2	Sistema Interamericano de Derechos Humanos.....	993
2.2	Derechos colectivos culturales	997
2.2.1	Doctrina nacional	998
2.2.2	Sistema Interamericano de Derechos Humanos.....	999
3.	TITULARIDAD DE DERECHOS COLECTIVOS INDÍGENAS CULTURALES Y TERRITORIALES	999
3.1	Contexto	999
3.2	Doctrina nacional.....	1000
3.3	Legislación interna y consagración constitucional	1001
3.4	Jurisprudencia nacional	1002
3.5	Sistema Interamericano de Derechos Humanos	1002
4.	DESTINATARIOS DE LOS DERECHOS COLECTIVOS INDÍGENAS.....	1003
5.	LÍMITES Y COLISIONES CON OTROS DERECHOS	1005
5.1	Espacios costeros marinos de pueblos originarios.....	1006
5.2	Aguas ancestrales en la Ley N° 19.253	1007
6.	REFLEXIÓN FINAL.....	1011
	<i>Bibliografía citada</i>	1013

Capítulo XXX

DERECHOS DE LOS MIGRANTES

JAI ME BASSA MERCADO Y FERNANDA TORRES VILLARRUBIA

1.	INTRODUCCIÓN	1015
2.	LA MIGRACIÓN COMO MOVILIDAD HUMANA	1018
2.1	Concepto de movilidad humana	1018
2.2	Diferenciación entre migrantes, refugiados y apátridas.....	1020
3.	LA PROTECCIÓN DE LOS INMIGRANTES EN CHILE	1023
3.1	El impacto de los flujos migratorios hacia Chile	1023
3.2	Antecedentes de la regulación vigente.....	1027
3.2.1	Políticas migratorias y proyectos de ley.....	1027
3.2.2	Normativas especiales de protección	1029
3.2.3	Calidades de ingreso al país.....	1030
4.	EL DECRETO LEY N° 1.094 DE EXTRANJERÍA DE 1975	1031
4.1	La relación ley-reglamento	1032
4.2	La discrecionalidad administrativa como factor de vulneración.....	1034
4.2.1	Oficinas consulares y controles fronterizos.....	1036
4.2.2	La falta de un procedimiento administrativo estandarizado	1038
4.2.3	El acceso a la justicia.....	1041
5.	CONCLUSIONES.....	1042
	<i>Bibliografía citada</i>	1044

Presentación

La presente obra colectiva reúne un trabajo desarrollado sistemáticamente en el tiempo, entre profesores y profesoras que vienen repensando críticamente el derecho constitucional chileno y su tradición dominante. Este *Curso* es la continuación lógica de trabajos como el libro *Manual sobre Derechos Fundamentales: Teoría General* (Contreras & Salgado eds., Santiago, LOM, 2017), porque aplica las categorías y presupuesto generales de una teoría de los derechos fundamentales para analizar cada derecho en particular. Se trata de un curso relativo a la parte especial de los derechos, porque aborda el contenido específico de un conjunto de derechos fundamentales.

Esta separación entre teoría general y parte especial no ha sido del todo clara en la dogmática constitucional chilena. Algunos libros y manuales no han destinado secciones o capítulos para analizar la teoría general de los derechos y sus presupuestos, mientras que otros lo han hecho muy sucintamente. Por otra parte, quienes han desarrollado una teoría general —como Eduardo Aldunate (*Derechos Fundamentales*, Santiago, LexisNexis, 2008) —, carecen de una parte especial que aplique dichas categorías a los derechos establecidos en la Constitución o en los tratados internacionales ratificados por Chile y que se encuentren vigentes.

Este libro viene, entonces, a llenar este vacío en la literatura nacional. El *Curso* está compuesto por 30 capítulos escritos por 38 profesores y profesoras de derecho constitucional y otras disciplinas afines. La cantidad de los capítulos se explica porque se buscó incluir derechos que no habían sido tematizados en nuestro país, como el derecho a la autonomía y el libre desarrollo de la personalidad, derechos sexuales y reproductivos, derechos de los niños, derecho al matrimonio y a la protección de la familia, derecho a la vivienda, derecho a la identidad y derechos de los migrantes. Ninguno de estos derechos, además, se encuentra tipificado en el texto vigente de la Constitución chilena. Esta es una de las razones por la cual el *Curso* trasciende la Constitución de 1980 y no se circunscribe exclusivamente a ésta. Al incorporar estos derechos hay una decisión editorial detrás. Mientras que los libros y tratados chilenos han efectuado un repaso del catálogo de derechos fundamentales de la Constitución de 1980, este *Curso* pretende visualizar derechos que se corresponden con demandas de grupos desaventajados, o bien, desarrollos del derecho internacional que han comenzado a tener un incipiente espacio en los conflictos o discusiones constitucionales.

Por lo tanto, esta incorporación de nuevos derechos redefine las coordenadas de las materias constitucionales que debe abordar un manual y reduce la relativa primacía que habían tenido los derechos de contenido económico de corte liberal.

El *Curso*, en consecuencia, incorpora derechos de corte clásico, pero también derechos que se encuentran en discusión, tensión y desarrollo. Dentro de los primeros, el *Curso* incorpora capítulos como el derecho a la vida, derecho a la vida privada, a la honra, la libertad de conciencia, la libertad de expresión y el derecho de propiedad, entre otros. Incluye, además, derechos que no habían recibido el tratamiento exhaustivo que ameritaban, como el derecho a la integridad personal, el derecho de acceso a la justicia, el debido proceso y las garantías penales como límites sustantivos al *ius puniendi* estatal. Dentro de los segundos, en tanto, encontramos no sólo los nuevos derechos que ya mencionamos sino también derechos sociales, económicos y culturales que han tenido una importante evolución en los últimos años, como son los derechos en el trabajo, el derecho a la educación, el derecho a la seguridad social, el derecho a la salud o a un medio ambiente sano.

Al igual que en el *Manual sobre Derechos Fundamentales: Teoría General*, este libro tiene un enfoque crítico respecto de la praxis dogmática y jurisprudencial chilena. Los capítulos no reproducen meramente el texto de la Constitución y sus artículos. Si bien tienen una base conceptual, los autores y autoras han efectuado una revisión de los fundamentos de los derechos en cuestión y los alcances problemáticos de los mismos. Asimismo, dan cuenta de la jurisprudencia nacional e internacional pertinente para comprender los principales dilemas constitucionales de cada derecho. Este enfoque se desacopla de la reverencia que, por años, cierta literatura ha prestado al tenor literal de la Constitución y al valor interpretativo de las actas de la Comisión de Estudios para la Nueva Constitución. Esta aproximación permite presentar de mejor forma los déficits de la Constitución de 1980, pero además posibilita otras lecturas de las disposiciones constitucionales, especialmente considerando el derecho comparado y el derecho internacional. Bajo estas interpretaciones, el aborto o la eutanasia no se encuentran necesariamente prohibidos, el derecho a la educación supone deberes estatales de prestación y de regulación que cuestionan la distribución del mercado, la libertad económica no supone una restricción *a priori* de la actividad empresarial del Estado y el derecho de propiedad no asegura la intangibilidad de la regulación legal o reglamentaria vigente.

Al tratarse de un libro que no depende exclusivamente del texto constitucional vigente, el *Curso* tiene por objeto ser, a la vez, revisión de la práctica actual y orientación a la discusión constituyente que se está desa-

rollando en nuestro país. Sin duda, a la hora de discutirse los derechos en una nueva Constitución, este *Curso* brinda pautas y criterios para la deliberación sobre contenidos constitucionales. Por ejemplo, la consagración del derecho de reunión en una nueva Constitución deberá hacerse cargo de la problemática remisión normativa que hace el texto actual a las “disposiciones generales de policía” y fijar con claridad qué fuente formal puede limitar al derecho en cuestión. Otro caso es la formulación actual del derecho a la negociación colectiva, que necesariamente será revisado respecto de la posibilidad de titularidad sindical y de su destinatario (la empresa o por rama).

No queda más que agradecer a los profesores y profesoras de los distintos capítulos del *Curso*. Coordinar una obra que involucra a un importante número de autores y coautores ha sido un desafío que, sin la fraternidad académica de quienes integran este libro, no habría sido posible. Tampoco lo habría sido sin la ayuda y apoyo de Alexandra Álamos Nanjari y Leonardo Ortiz Mesías. Ambos colaboraron con particular acuciosidad en la revisión formal de cada uno de los textos. Esperamos que el *Curso de Derechos Fundamentales* sea un insumo para la formación universitaria y para la discusión cívica sobre una nueva Constitución.

PABLO CONTRERAS
CONSTANZA SALGADO
Editores