ediciones DER

UNIVERSIDAD DE TARAPACÁ
Universidad del Estado

Dirección y edición
Flavio Quezada Rodríguez
Javier Valle Silva

Colaboración
Ariel Salas Tapia
Joaquín Vega Moya

La década constituyente chilena (2014-2024)

Antecedentes, contexto, balances y proyecciones

Coediciones

ÍNDICE

ABREVIATURAS XIII

INTRODUCCIÓN XVII

BIBLIOGRAFÍA XXV

1. GENEALOGÍA Y TRAYECTORIA DE LA DEMANDA CONSTITUYENTE CHILENA. DE LOS MOTINES PEONALES A LA PROPUESTA CONSTITUCIONAL DE LA UNIDAD POPULAR 1

DANIEL MONDACA GARAY

1.1. Introducción: notas preliminares sobre capital, trabajo asalariado y conflicto constituyente 1

1.2. Genealogía del contrapoder popular y obrero en Chile 8

1.3. Trayectoria de la demanda constituyente en Chile: motines, huelgas, revueltas e imaginación política 15

1.4. Conclusiones. Un germen constituyente sin aurora: la propuesta constitucional de la Unidad Popular 22

BIBLIOGRAFÍA 24

2. LEGALIDAD Y REVOLUCIÓN EN LA UNIDAD POPULAR (CHILE, 1970-1973) 29

EDUARDO ANTONIO CHIA

2.1. Introducción 29

2.2. Contexto histórico, intelectual y político 32

2.3. Autonomía relativa del derecho y su potencial emancipador 35

2.4. Legalidad y constitucionalismo en la Unidad Popular 38
A) ¿Revolución del derecho? 38
B) "Resquicios" legales: ¿ilegalidad o formalidad del derecho? 42
C) ¿Basta transformar solo la legalidad y la Constitución? 45
D) Rumbo a la destrucción del derecho y la Constitución 47
E) Coda 50
2.5. Observaciones finales 51
Bibliografía 52
3. El "Grupo de los 24" y el problema constitucional chileno: antecedentes para recuperar la memoria de un actor clave en la historia constitucional reciente 57
Tania Busch Venthur - Boris Farías Salinas
3.1. Introducción 57
3.2. La creación del Grupo de los 24: la disidencia al proyecto constitucional autoritario y el constitucionalismo democrático que emerge 60
3.3. La demanda por la asamblea constituyente en el seno del Grupo de los 24 64
3.4. Las propuestas del Grupo de los 24 y su proyección en el devenir constitucional reciente 67
3.5. La etapa de la resignación: recuperación de la democracia e incorporación de los integrantes del grupo a la vida pública 73
3.6. La influencia del Grupo de los 24 en las reformas a la Constitución de 1980: la paradoja de la legitimación y las deudas pendientes de la discusión constitucional chilena 75
3.7. Conclusiones 79
Bibliografía 80
4. Balance de la "cuestión constitucional pendiente" chilena 85
Francisco Zúñiga Urbina
4.1. Sinopsis de los procesos 85
4.2. Perspectiva crítica de los procesos constituyente y constitucional 89

4.3. La "cuestión constitucional" 91
4.4. Las reformas constitucionales en actual trámite 92
A) Proyecto de reforma constitucional, en lo relativo al sistema político y electoral (Boletín 17.253-07) 92
B) Proyecto de reforma constitucional, con el objeto de suprimir las disposiciones que indica, por haber perdido oportunidad (Boletín Nº 17.516-07) 96
4.5. Conclusiones *in fine* 99
Bibliografía 101
5. Prolegómenos para un balance a partir de la idea de Constitución material 105
María Pardo Vergara
5.1. Introducción 105
5.2. Origen y desplazamiento 106
A) Origen: constitución material en sentido débil 106
B) Desplazamiento: constitución material en sentido fuerte 108
5.3. Tradición marxista y revitalización de la discusión 113
A) Antecedentes en la tradición marxista 113
B) Revitalización de la discusión en la disciplina constitucional 115
5.4. Contexto nacional 116
5.5. Esbozo de una aproximación a la constitución material 119
A) En qué consiste una constitución 119
B) Qué hace una constitución 120
C) Unidad política y fuerzas ordenadoras de la constitución material 123
5.6. Reflexión y tareas pendientes 123
Bibliografía 124
6. Proceso constituyente en porciones individuales 129
Domingo Lovera Parmo - Diego Pardo Álvarez
6.1. Introducción 130

6.2. El camino chileno de desmantelamiento 131
6.3. La supresión en porciones 133
6.4. La identidad tramposa 134
6.5. Las reformas de la era constituyente 136
6.6. Una práctica constitucional habilitada 137
6.7. Superando la doctrina de reformas inconstitucionales 139
6.8. ¿Constituir en porciones? Hacia una rehabilitación democrática de la potestad de reforma 141
6.9. Epílogo 143
Bibliografía 144
Doctrina 144
Jurisprudencia citada 146
7. La batalla por las ideas constitucionales: innovación, hegemonía y trayectoria de larga duración en el proceso constituyente chileno (2019-2022) 147
Jaime Bassa Mercado
7.1. Introducción 147
7.2. Marco teórico: hegemonía, trayectoria histórica e innovación constitucional 149
A) El proceso constituyente como lucha por la hegemonía 149
a. La Constitución de 1980 como artefacto cultural hegemónico del neoliberalismo 150
b. La propuesta de 2022 como proyecto contrahegemónico: disputando el sentido común 152
c. Derrota plebiscitaria como revés en la guerra de movimientos 154
B) La larga duración de las ideas políticas 155
a. Concepto de *longue durée* aplicado a la historia política e intelectual chilena 156
b. Precedentes históricos en Chile 158

c. El proceso 2019-2022 como evento en una trayectoria de largo plazo: la *longue durée* del malestar y su legado constitutivo 160

7.3. Algunas innovaciones contrahegemónicas de la propuesta de 2022 162

A) Estado social y derechos de la clase trabajadora 162

a. Derechos sociales garantizados: salud, seguridad social, vivienda, educación, trabajo 162

b. Fortalecimiento del poder sindical y de las personas trabajadoras: huelga y negociación colectiva 163

c. Principio de solidaridad y fin del modelo subsidiario 164

B) Democracia paritaria y constitucionalismo feminista 165

a. Paridad como principio estructurante del Estado..... 166

b. Reconocimiento de los derechos sexuales y reproductivos y del trabajo de cuidados 166

7.4. Análisis prospectivo: lucha cultural y reformas legislativas..... 167

A) El ingreso a la guerra de posiciones: la disputa por el sentido común 168

a. Ideas de la Convención que redefinieron el piso del debate público 168

b. La normalización de conceptos antes considerados radicales 169

B) Un horizonte normativo para el progresismo: la propuesta de 2022 como equivalente programático de la Constitución de 1980 171

7.5. Conclusiones..... 173

Bibliografía 174

8. ¿De qué pueblo y de qué constitución estamos hablando? De la identificación a la idealización del pueblo y de la Constitución durante el proceso constituyente de 2019-2023 179

Carolina Cerda-Guzmán

8.1. Introducción..... 179

8.2. La identificación de diferentes pueblos constituyentes..... 183

A) Representar la diversidad política y social del pueblo 184
B) Representar la diversidad de la población desde la perspectiva de género 185
C) Representar la diversidad étnica del pueblo 186
8.3. La idealización de un pueblo único constituyente 188
A) Los espejismos de la participación 188
B) El problema de los "withdrawn citizens" 189
C) La difícil transición entre el pueblo del estallido al pueblo constituyente 190
8.4. La desconstrucción del mito de la "Constitución-consenso" 192
8.5. Conclusión 195
Bibliografía 196
9. Poder constituyente feminista y su impacto en el ordenamiento jurídico. Una contribución a su desarrollo conceptual 201
Bárbara Sepúlveda Hales
9.1. Introducción: hacia una teoría material del poder constituyente feminista 201
9.2. Conceptos tradicionales del poder constituyente y los límites del textualismo 202
9.3. Potencia y efectos jurídicos de lo constituyente 204
9.4. Aportes para la conceptualización del poder constituyente feminista 207
A) Potencia constituyente feminista 207
B) La distinción entre "potestas" y "potentia" feministas 208
C) Performatividad y representación en el poder constituyente feminista 209
9.5. Efectos jurídicos del poder constituyente feminista 211
A) El impacto jurídico del poder constituyente feminista en Chile 212
9.6. Conclusión 217
Bibliografía 218

10. La dimensión cosmopolita del debate constitucional chileno (2019-2023) 223

Constanza Núñez Donald

10.1. Introducción 223

10.2. Constitucionalismo cosmopolita 225

A) Concepto 225

B) El giro cosmopolita de la legitimidad constitucional: un requisito adicional en cualquier debate constitucional 227

10.3. Lineamientos al poder constituyente desde una perspectiva cosmopolita 231

A) Apertura al derecho internacional de los derechos humanos 231

B) Principios de política exterior 235

C) Principios de derecho internacional 237

D) Migración, ciudadanía y vecindad 238

E) Cláusula de consulta y afectación a bienes comunes de la humanidad 240

F) Aperturas democráticas y tratados internacionales 242

10.4. Normas aprobadas por el pleno de la Convención Constitucional 243

10.5. Normas aprobadas en el Proceso Constitucional 2023 250

A) Normas aprobadas por el Consejo Constitucional 250

B) Normas aprobadas por la Comisión Experta 256

10.6. Balance de la dimensión cosmopolita en los proyectos constitucionales 261

Bibliografía 267

Doctrina 267

Jurisprudencia citada 273

11. La discusión de la Constitución Económica en la última década de procesos constitucionales 275

Sebastián Salazar Pizarro

11.1. Introducción 275

11.2. Borrador del Gobierno de la presidenta Michelle Bachelet (2014-2018) ... 276
A) Rol del Estado en la economía ... 277
B) Libertades económicas y derechos sociales ... 278
C) Política macroeconómica constitucional: política fiscal y política monetaria ... 281
11.3. Borrador de la Convención Constitucional (2021-2022) ... 282
A) Rol del Estado en la economía ... 283
B) Libertades económicas y derechos sociales ... 284
C) Política macroeconómica constitucional: política fiscal y política monetaria ... 286
11.4. Borrador de la Comisión Experta (2023) ... 288
A) Rol del Estado en la economía ... 289
B) Libertades económicas y derechos sociales ... 290
C) Política macroeconómica constitucional: política fiscal y política monetaria ... 292
11.5. Borrador del Consejo Constitucional (2023) ... 293
A) Rol del Estado en la economía ... 294
B) Libertades económicas y derechos sociales ... 295
C) Política macroeconómica constitucional: política fiscal y política monetaria ... 296
11.6. Conclusiones ... 297
Bibliografía ... 298
12. Una concepción alternativa del Estado unitario chileno ... 303
Javier Valle Silva
12.1. Introducción ... 303
12.2. Concepto y concepción (del Estado unitario) ... 305
12.3. ¿Dos concepciones del Estado unitario? ... 306
12.4. El proyecto de la Convención ... 308
12.5. El proyecto del Consejo ... 312

12.6. La simetría de nuestro Estado unitario 315
12.7. Conclusiones 317
Bibliografía 318
13. La Constitución ambiental en la década constituyente (2014-2024): del constitucionalismo ecológico a las nuevas lecturas del texto constitucional vigente 321
Isadora Camplà - Ícaro Darío Núñez - Flavio Quezada
13.1. Introducción 321
13.2. Del constitucionalismo ecológico al antiecológico 323
A) El constitucionalismo ecológico de la propuesta 2022 323
B) El constitucionalismo antiecológico de la propuesta 2023 330
13.3. Nuevas lecturas de la constitución ambiental 335
A) La jurisprudencia en tiempos de constitucionalismo ecológico 336
B) La legislación en tiempos de constitucionalismo ecológico 346
13.4. Conclusiones 348
Bibliografía 350
Doctrina 350
Jurisprudencia citada 353
14. La ruta hacia la constitucionalización de los derechos de los pueblos indígenas 2014-2024 355
Amaya Álvez Marín - Hugo Tórtora Aravena
14.1. ¿Desde un constitucionalismo autoritario hacia un constitucionalismo democrático? 355
14.2. Cambio de paradigma en los derechos de pueblos indígenas 358
14.3. El proyecto constitucional del gobierno de Michelle Bachelet (2015-2018) 360
A) Antecedentes 360
B) El proceso constitucional 2015-2018 361
C) El Proyecto de Nueva Constitución de 2018 362

14.4. El Proceso Constituyente de la Convención Constitucional (2021-2022) ... 364
A) Ley Nº 21.298 de 2020 para la inclusión de escaños reservados indígenas ... 365
B) Elisa Loncon, presidenta de la Convención Constitucional ... 366
C) Mecanismos de participación de los pueblos indígenas en el debate constituyente ... 367
D) Iniciativas populares indígenas ... 367
E) Proyecto de Nueva Constitución 2022 ... 368
14.5. El proceso constituyente del Acuerdo por Chile (2022-2023) ... 370
A) La Reforma Constitucional Nº 21.533 de 2023 ... 370
B) Las bases institucionales ... 372
C) El proyecto de nueva Constitución de 2023 ... 373
D) El Proyecto Constitucional de 2023 ... 373
14.6. Reflexiones finales ... 375
Bibliografía ... 381
Doctrina ... 381
Jurisprudencia citada ... 385
15. Del Tribunal Constitucional a una Corte Constitucional: el cuidado de la democracia y deferencia al legislador ... 387
Christian Viera Álvarez
15.1. Introducción ... 387
15.2. La objeción democrática ... 389
15.3. El problema del control en el Tribunal Constitucional chileno ... 393
15.4. La propuesta de control constitucional de la Convención Constitucional ... 396
Bibliografía ... 402
Doctrina ... 402
Jurisprudencia citada ... 403
16. El modelo de amparos imperfectos de derechos fundamentales: balances de los ensayos constitucionales y nuevas perspectivas ... 405
Leonardo Ortiz Mesías

16.1. Introducción 405
16.2. El modelo imperfecto de amparos de derechos fundamentales 407
A) La acción de protección sigue en el banquillo 407
B) La acción de inaplicabilidad por inconstitucionalidad: el pseudoamparo 410
16.3. Tres intentos de perfeccionar el modelo 413
A) Primer intento: la propuesta de Bachelet 413
B) Segundo intento: la propuesta de la Convención Constitucional 415
C) Tercer intento: la propuesta de la Comisión Experta y del Consejo Constitucional 417
16.4. ¿Todo este trabajo… para nada? 421
Bibliografía 424
17. El poder privado ante el proceso constituyente: la disputa por la regulación de las sanciones administrativas 431
Vicente Bustos Sánchez
17.1. Introducción 431
17.2. Antecedentes al debate constituyente. El malestar contra el poder privado 433
A) La experiencia del abuso del poder privado 434
B) La incapacidad del poder público ante la cultura del abuso de poder 435
17.3. Las controversias doctrinales: el enfoque hegemónico y una aproximación crítica 438
17.4. Entre la luz roja y la luz verde del derecho administrativo 438
17.5. La problemática del poder subyacente a la regulación de las sanciones administrativas. Trazando una lectura alternativa 440
17.6. Las propuestas constitucionales: de la habilitación a la rigidez sancionatoria 442
A) Definiciones generales de las propuestas de nueva Constitución 443

B) Marco general sancionatorio comparado y algunos comentarios críticos 448

17.7. Epílogo: ¿volviendo a fojas cero? 452

17.8. Anexo: Tabla comparada con la regulación general de las sanciones administrativas 454

BIBLIOGRAFÍA 455

Doctrina 455

Jurisprudencia citada 460