

# Índice General

Comité Académico Asesor . . . . .	9
Presentación del profesor Gonzalo Aguilar Cavallo . . . . .	11
Prólogo de la profesora Marisol Peña Torres . . . . .	13

## I. PARTE GENERAL

### Los derechos económicos, sociales y culturales y el Derecho internacional: Breve recuento de lecciones aprendidas

RÉBECCA STEWARD

1. Introducción . . . . .	19
2. Derechos civiles y políticos versus derechos económicos, sociales y culturales. . . . .	20
3. Avances conceptuales aportados por el Derecho internacional de los derechos humanos . . . . .	23
4. Desafíos actuales . . . . .	25
5. Conclusión . . . . .	27
Bibliografía . . . . .	28

### El Estado social de derecho en la Constitución chilena

MARÍA PÍA SILVA GALLINATO

• Introducción . . . . .	29
• Evolución del Estado Social de Derecho en Chile . . . . .	34
• La Constitución de 1980 y el Estado Social de Derecho . . . . .	39
• Bibliografía . . . . .	47

### Las teorías de la justicia detrás de nuestra Constitución. El caso de los Derechos Sociales

ALEJANDRA ZÚÑIGA FAJURI

1. Introducción . . . . .	49
2. El libertarismo: la primera fuente de la Constitución de 1980 . . . . .	50
3. El liberalismo igualitario: la dirección del Tribunal Constitucional . . . . .	54
Conclusión . . . . .	58
Bibliografía . . . . .	59

## Los derechos sociales: Únicos derechos fundamentales

MARÍA BEATRIZ ARRIAGADA CÁCERES

Introducción . . . . .	61
1. Planteamiento del problema y dos cuestiones para su mejor delimitación . . . . .	62
1.1. Los derechos sociales en el Estado Social de Derecho . . . . .	64
1.2. El “modelo relacional simple de las posiciones jurídicas subjetivas” y la importancia de distinguir los derechos de los bienes . . . . .	68
2. Algunas precisiones en relación con el análisis kelseniano de los conceptos de derecho subjetivo en el contexto de los conceptos jurídicos fundamentales . . . . .	70
3. Análisis crítico del problema . . . . .	72
3.1. Derecho reflejo, derecho subjetivo en sentido técnico y derechos naturales . . .	73
3.2. Los “denominados” derechos políticos (“derechos” liberales) . . . . .	79
3.3. ¿Por qué los denominados derechos civiles y políticos no son derechos? . . . . .	81
3.4. ¿Por qué los derechos sociales sí son derechos subjetivos? . . . . .	84
4. Los derechos sociales como únicos derechos fundamentales y como un motivo u ocasión para dejar de creer en los derechos naturales. . . . .	86
Referencias . . . . .	89

## La evolución en la protección constitucional de los derechos sociales vía interpretación constitucional

JAIME BASSA MERCADO

1. Concepciones tradicionales sobre los derechos: petrificación y jerarquía. . . . .	93
2. Crítica y apertura de la interpretación constitucional. . . . .	98
3. Evolución del contenido constitucional de los derechos. . . . .	101
4. Los derechos desde la reforma constitucional de 2005 . . . . .	106
5. Conclusiones. . . . .	109
6. Bibliografía . . . . .	110

## Estado constitucional de derecho y ponderación: Hacia la superación de la falsa disyuntiva entre libertad y satisfacción de los derechos sociales fundamentales

J. IGNACIO NÚÑEZ LEIVA

1. Presentación . . . . .	113
2. Un prolegómeno terminológico. . . . .	113
3. La ponderación de Derechos Sociales. . . . .	119
4. Conclusiones y Reflexiones Finales . . . . .	121
Bibliografía . . . . .	123

## II. PARTE ESPECIAL

### Derecho al trabajo: Trabajo con contenido y fines

DANIELA BEATRIZ MARZI MUÑOZ

1. Compromisos vinculados al trabajo, una creación reciente y con finalidad precisa: la paz social. . . . .	127
1.1. Descripciones en instrumentos internacionales del sentido normativo del Trabajo . . . . .	130
1.2. Adjetivaciones más recientes: “Trabajo digno”, “Trabajo decente”. Incorporación de los derechos fundamentales inespecíficos como nueva demanda . . . . .	131
1.2.1. Trabajo digno . . . . .	131
1.2.2. Trabajo decente . . . . .	131
2. Derecho al trabajo en la tradición constitucional europea de postguerra . . . . .	132
2.1. ¿Qué se ha entendido como “derecho al trabajo”? Polisemia. . . . .	133
2.2. El derecho al trabajo: una lectura de consenso . . . . .	138
2.3. El derecho al trabajo en la historia constitucional chilena. La protección del valor “trabajo” . . . . .	139
3. Vuelta al derecho al trabajo como derecho social en el Sistema Internacional de los Derechos Humanos. . . . .	142
3.1. Sobre la justiciabilidad de los DESC como aspecto central del debate sobre su condición de derechos . . . . .	143
3.2. Principales pronunciamientos de la Corte Interamericana . . . . .	148
4. Reflexiones finales . . . . .	150
Bibliografía . . . . .	152

### El derecho al goce de condiciones de trabajo equitativas y satisfactoria

KATHERINE BECERRA VALDIVIA

1. Introducción . . . . .	155
2. El trabajo como modo de desarrollo del ser humano en un Estado Constitucional de Derecho . . . . .	156
3. Configuración del derecho al goce de condiciones de trabajo equitativas y satisfactorias. Desde el Derecho Internacional y el Derecho Interno . . . . .	157
3.1. Configuración del Contenido Esencial. . . . .	160
3.1.1. Una remuneración que otorgue vida digna . . . . .	163
3.1.2. La Seguridad e Higiene en el Trabajo . . . . .	164
3.1.3. Promoción en Igualdad de Condiciones y la estabilidad en el empleo. . . . .	165
3.1.4. Derecho al Descanso . . . . .	165
4. Un nuevo concepto de estudio: Trabajo Decente . . . . .	167
5. Mecanismos de protección del derecho . . . . .	169
5.1. La garantía jurisdiccional de los tribunales ordinarios de Justicia . . . . .	169

5.2. Un nuevo aliado para los derechos fundamentales de los trabajadores: El derecho a la indemnidad laboral como instrumento de protección de este derecho en Chile . . . . .	170
6. Propuestas para una nueva configuración. . . . .	172
7. Conclusiones. . . . .	172
Bibliografía . . . . .	173

### **La libertad sindical: Tan libertaria como igualitaria**

DANIELA BEATRIZ MARZI MUÑOZ

Introducción . . . . .	177
1. Concepto de libertad sindical . . . . .	179
2. Tratamiento constitucional de la libertad sindical en Chile . . . . .	183
2.1. Los redactores de la Constitución como opositores de la libertad sindical . . . . .	183
2.2. La libertad sindical en la Constitución de 1980 . . . . .	184
2.3. Desarrollo del esquema constitucional: el llamado “Plan Laboral” . . . . .	186
2.4. Libertad sindical en Chile bajo el foco del Derecho internacional . . . . .	188
2.5. Especiales consideraciones sobre la huelga . . . . .	192
3. Sistema Interamericano, una vía no especializada en materia laboral, pero de potencial eficacia. . . . .	196
3.1. Caso Baena, Ricardo y otros versus Panamá. . . . .	199
3.1.1. Descripción del caso. . . . .	199
3.1.2. Relevancia laboral. . . . .	200
3.1.3. Reparaciones . . . . .	201
3.2. Caso Huilca Tecse versus Perú (2005) . . . . .	202
3.2.1. Descripción del caso. . . . .	202
3.2.2. Relevancia laboral. . . . .	203
3.2.3. Reparaciones . . . . .	204
Conclusiones. . . . .	205
Bibliografía . . . . .	210

### **El derecho fundamental a la negociación colectiva en Chile. Una evaluación desde los Derechos internacional y comparado**

L. IVÁN DÍAZ GARCÍA

Introducción . . . . .	213
1. La negociación colectiva en el Derecho internacional. . . . .	215
1.1. La negociación colectiva en la OIT . . . . .	215
1.2. La negociación colectiva en el marco del sistema americano. . . . .	219
1.3. La negociación colectiva en el Sistema Europeo de Derechos Humanos. . . . .	221
2. El derecho a la negociación colectiva en el Derecho comparado. . . . .	223
2.1. España. . . . .	223
2.2. Colombia . . . . .	225
2.3. Perú. . . . .	226
3. La negociación colectiva en Chile . . . . .	228
3.1. La negociación colectiva en la Constitución y su desarrollo legislativo . . . . .	229
3.2. La realidad de la negociación colectiva. . . . .	233

4. A modo de conclusión: evaluación y propuestas. . . . .	235
4.1. Evaluación de las disposiciones constitucionales. . . . .	235
4.2. Recomendaciones . . . . .	237
Bibliografía . . . . .	239

**Las indefiniciones teóricas y dogmáticas del derecho de huelga en Chile**

KAMEL CAZOR ALISTE • GONZALO CORTÉS MORENO

1. Breve aproximación histórica a la huelga: de acto delictual a derecho fundamental . .	245
2. Problemática relativa a la configuración del derecho de huelga. La ausencia de regulación constitucional como derecho fundamental en Chile . . . . .	247
3. Contenido esencial y categorización del derecho de huelga dentro de la clasificación de los derechos fundamentales: ¿un verdadero derecho social? . . . . .	248
4. Huelga de los funcionarios públicos y su prohibición en el ordenamiento jurídico chileno. Breve análisis jurisprudencial. . . . .	251
5. Límites externos del derecho de huelga y las dificultades de configurar su prohibición . . . . .	253
6. Conclusiones finales . . . . .	255
Bibliografía . . . . .	256

**El derecho a la seguridad social en el sistema constitucional chileno**

RODRIGO PICA FLORES

1. Introducción . . . . .	257
2. El derecho a la seguridad social en la normativa constitucional comparada . . . . .	258
3. Consagración y Jurisprudencia en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos. . . . .	259
4. El derecho a la seguridad social en el constitucionalismo chileno . . . . .	262
5. El derecho a la seguridad social en la jurisprudencia nacional. . . . .	265
6. Conclusiones. . . . .	269
7. Propuestas de reformas a la Constitución. . . . .	270

**El derecho a la protección de la familia y los derechos  
derivados de la protección familiar**

REGINA INGRID DÍAZ TOLOSA

1. Reconocimiento constitucional del derecho a la protección de la familia . . . . .	271
2. Reconocimiento internacional de la protección de la familia . . . . .	275
2.1. Pacto internacional de derechos económicos, sociales y culturales . . . . .	275
2.1.1. Derecho a constituir una familia. . . . .	276
2.1.2. Protección de niños y adolescentes como componentes de una familia . . .	279
2.2. Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos . . . . .	284
2.3. Convención Americana sobre Derechos Humanos. . . . .	284
2.4. Convención internacional sobre la protección de los derechos de todos los trabajadores migratorios y de sus familiares. . . . .	285
2.5. Convención sobre el estatuto de los refugiados. . . . .	285

2.6. Protocolo adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de derechos económicos, sociales y culturales (Protocolo de San Salvador) . . . . .	286
3. Garantías de salvaguarda al derecho a la protección de la familia . . . . .	287
3.1. Nacionales . . . . .	287
3.2. Internacionales . . . . .	288
4. Conclusiones . . . . .	289
Bibliografía . . . . .	289

**El derecho a un adecuado nivel de vida para la persona y su familia**

DANIELA MÉNDEZ ROYO

1. Introducción . . . . .	295
2. Concepto y Características . . . . .	296
3. Interrelación con otros derechos humanos . . . . .	298
4. Las obligaciones estatales y el principio de subsidiariedad . . . . .	300
5. Implementación Progresiva y Responsabilidad Internacional . . . . .	304
6. Tratamiento en la Corte Interamericana de Derechos Humanos . . . . .	306
7. Tratamiento a nivel doméstico . . . . .	310
8. Tratamiento en el Derecho chileno . . . . .	313
9. Conclusiones . . . . .	319
Bibliografía . . . . .	320

**El derecho a la alimentación**

LILIANA GALDÁMEZ ZELADA

Preliminares . . . . .	325
I. La alimentación como derecho . . . . .	326
II. Derecho interno: el derecho a la alimentación como derecho implícito . . . . .	327
III. La alimentación y su reconocimiento en el Derecho Internacional . . . . .	331
IV. La Observación General N° 12 . . . . .	332
IV.1. Acerca del contenido normativo de los párrafos 1 y 2 del artículo 11 . . . . .	332
IV.2. Adecuación y sostenibilidad de la disponibilidad de los alimentos y del acceso a éstos . . . . .	333
IV.3. Contenido básico del derecho a una alimentación adecuada . . . . .	333
IV.4. Conceptos definidos por la Observación General. ¿Qué se entiende por necesidades alimentarias? . . . . .	334
IV.5. Obligaciones y violaciones del derecho a la alimentación . . . . .	335
A. Obligaciones concretas . . . . .	335
B. Violación por incumplimiento del nivel mínimo esencial: la prohibición del hambre . . . . .	336
C. La prohibición de discriminación en el acceso a los alimentos y los medios para obtenerlos . . . . .	337
IV.6. La responsabilidad del Estado por sus actos o por las actuaciones de particulares . . . . .	337
V. El derecho a la alimentación en la jurisprudencia . . . . .	337

V.1. El Derecho a la Alimentación en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. . . . .	338
V.2. Jurisprudencia interna sobre derecho a la alimentación . . . . .	342
A. Tribunal de Fuero Contencioso argentino . . . . .	342
B. Corte Constitucional colombiana . . . . .	343
C. La jurisprudencia de los tribunales chilenos . . . . .	343
Conclusiones. . . . .	345
Bibliografía . . . . .	346

### **El derecho a la vivienda adecuada o digna**

HUGO TÓRTORA ARAVENA

1. Marco conceptual: el derecho a la vivienda adecuada como derecho social. . . . .	347
2. Fuentes formales del Derecho a la Vivienda adecuada . . . . .	350
2.1. Fuentes constitucionales . . . . .	350
2.2. Fuentes internacionales . . . . .	353
2.3. Fuentes legales y reglamentarias . . . . .	354
3. Contenido del derecho a la vivienda adecuada . . . . .	355
3.1. Análisis interno . . . . .	355
3.1.1. Derecho . . . . .	355
3.1.2. Vivienda. . . . .	357
3.1.3. Adecuada . . . . .	358
3.2. Conexión del derecho a la vivienda adecuada con algunas garantías constitucionales. . . . .	359
4. Derecho a la vivienda adecuada y el derecho a la ciudad . . . . .	361
5. Algunos desafíos relevantes en materia del derecho a la vivienda adecuada en Chile. . . . .	362
5.1. El drama de los sin casa por razones de pobreza. . . . .	362
5.2. La situación de los deudores habitacionales . . . . .	363
5.3. La reconstrucción post-terremoto y tsunami del 27 de febrero de 2010 . . . . .	364
5.4. Desafíos normativos en relación con el derecho a la vivienda adecuada . . . . .	365
6. Conclusiones. . . . .	365
Bibliografía . . . . .	366

### **El derecho humano al agua y al saneamiento**

GONZALO AGUILAR CAVALLO

Introducción . . . . .	369
1. Fuentes . . . . .	370
1.1. En derecho nacional . . . . .	371
1.2. En derecho internacional. . . . .	375
2. El concepto y los contornos del derecho al agua. . . . .	379
3. Derecho comparado . . . . .	383
3.1. Referencias a elementos componentes del derecho . . . . .	384
3.1.1. Colombia. . . . .	384
3.1.2. Panamá. . . . .	387
3.1.3. Venezuela. . . . .	388
3.2. Reconocimiento expreso del derecho al agua y/o al saneamiento . . . . .	389

4. Propuestas de reforma o enmienda constitucional . . . . .	401
Reflexiones finales . . . . .	403
Bibliografía . . . . .	404

### **El derecho fundamental a la vida digna y el derecho al agua**

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ

1. La dignidad humana como fundamento de los derechos fundamentales . . . . .	407
2. Las fuentes del derecho a la vida digna. . . . .	409
3. El derecho a la vida digna . . . . .	411
4. El derecho al agua como componente básico del derecho a la vida digna o a un nivel de vida adecuado. . . . .	416
4.1. El derecho al agua en el sistema universal de protección de los derechos humanos . . . . .	416
4.2. El derecho al agua en la jurisdicción constitucional latinoamericana . . . . .	418
5. El derecho al agua en el ordenamiento jurídico interno como derecho implícito . . . .	420
6. La regulación jurídica del derecho al agua en el ordenamiento jurídico chileno . . . .	425
7. Consideraciones finales . . . . .	427
Bibliografía . . . . .	429

### **El derecho a la protección de la salud**

MIRIAM HENRÍQUEZ VIÑAS

1. El derecho a la protección de la salud en la Constitución como un derecho prestacional de protección . . . . .	433
2. El derecho a la salud como un derecho social en los tratados internacionales . . . . .	436
3. El derecho a la protección de la salud en la legislación . . . . .	439
4. El derecho a la protección de la salud en la interpretación del Tribunal Constitucional. . . . .	440
5. El derecho a la protección de la salud en la jurisprudencia de protección . . . . .	442
5.1. La procedencia del recurso de protección. . . . .	442
5.2. El derecho a la protección de la salud y su configuración en sede de protección. . . . .	444
Conclusiones. . . . .	447

### **Derechos educacionales en Chile**

TOMÁS JORDÁN

1. Introducción . . . . .	449
2. El contenido constitucional de los derechos educacionales. . . . .	450
2.1. La libertad educacional. El contenido constitucional de la libertad de enseñanza y de la libre elección del establecimiento educacional como ejes nucleares de esta libertad. . . . .	455
2.2. El derecho conjunto de elegir el establecimiento y de seleccionar a los alumnos(as). Alcances de una interconexión compleja . . . . .	460

2.3. El rol del Estado en la protección de los derechos. Los imperativos estatales de respeto y promoción y la consagración jurisprudencial del «principio de contribución» constitucional. . . . .	465
3. Conclusiones. . . . .	473
Bibliografía . . . . .	473

### **Diversidad y derecho a la identidad cultural: Propuestas para el Estado chileno**

CAROLINA SALAS SALAZAR

1. Introducción . . . . .	477
2. La importancia de la cultura en el Estado constitucional de Derecho. . . . .	480
2.1. La diversidad cultural. . . . .	482
3. El derecho a la identidad cultural. . . . .	485
3.1. Reconocimiento del derecho a la identidad cultural. . . . .	486
3.1.1. Su reconocimiento a nivel internacional . . . . .	486
3.1.2. Su reconocimiento a nivel estatal, con especial referencia al ámbito latinoamericano . . . . .	488
3.1.3. Su reconocimiento por la jurisprudencia internacional . . . . .	490
3.1.4. Su reconocimiento por jurisprudencia extranjera . . . . .	491
3.2. Contenido del derecho . . . . .	492
3.2.1. Algunas reflexiones en torno a la titularidad del derecho. . . . .	493
3.2.2. Sobre el contenido esencial del derecho a la identidad cultural . . . . .	494
4. El derecho a la identidad y diversidad cultural en el sistema constitucional chileno . .	495
5. Conclusiones. . . . .	497
Bibliografía . . . . .	498

### **El derecho a participar en la vida cultural**

CHRISTIAN VIERA ÁLVAREZ

1. Introducción . . . . .	501
2. El derecho a participar en la vida cultural en tanto que derecho fundamental . . . . .	504
2.1. Antecedentes normativos. . . . .	504
2.2. Breve aproximación a su contenido material y sus límites. . . . .	509
2.3. Revisión de jurisprudencia en relación al derecho a participar de la vida cultural. . . . .	511
3. Conclusiones. . . . .	515
Bibliografía . . . . .	517

### **El derecho a vivir en un medio ambiente sano**

DANIELA ORTEGA ALLAN • CRISTÓBAL LARRAÍN MARTÍNEZ

1. Introducción . . . . .	519
2. Conceptos Relevantes . . . . .	520
2.1. Objetivos y prioridades . . . . .	521
2.2. Sujeto activo y sujeto pasivo. . . . .	522
2.3. El problema de la contaminación y su compatibilidad con la idea de derechos morales . . . . .	523

3. El Derecho Chileno . . . . .	525
3.1. Contenido del derecho a vivir en un ambiente libre de contaminación . . . . .	526
3.2. Titularidad del Derecho . . . . .	528
3.3. Legitimación activa . . . . .	529
3.4. Las obligaciones del Estado . . . . .	531
3.5. La reserva legal en materia ambiental . . . . .	533
4. Desarrollo Internacional sobre Derechos Humanos y Medio Ambiente . . . . .	535
4.1. Protección del medio ambiente a través de derechos civiles y políticos . . . . .	536
4.1.1. Derechos sustantivos . . . . .	536
4.1.2. Derechos procedimentales . . . . .	539
4.2. Derecho al medio ambiente. Derecho Colectivo . . . . .	541
4.3. Derecho al Desarrollo Sustentable . . . . .	541
5. Conclusión y recomendaciones . . . . .	542
Bibliografía . . . . .	544

**El desarrollo sustentable**

JAANA BRAZ RODRIGUES

1. Introducción: orígenes y definición del derecho . . . . .	549
2. Marco Internacional . . . . .	553
2.1. Soft law . . . . .	553
2.2. Hard law . . . . .	555
2.3. Jurisprudencia internacional . . . . .	556
3. Derecho comparado . . . . .	558
3.1. Brasil . . . . .	558
3.2. Perú . . . . .	559
3.3. Venezuela . . . . .	560
3.4. Bolivia . . . . .	561
3.5. España . . . . .	561
3.6. Francia . . . . .	562
4. El desarrollo sustentable en Chile . . . . .	562
4.1. Situación constitucional . . . . .	564
4.2. Normativa infraconstitucional . . . . .	565
4.3. Jurisprudencia nacional . . . . .	566
5. Conclusiones: ¿Necesitamos una reforma constitucional? . . . . .	568
Bibliografía . . . . .	569

**CONCLUSIONES**

**Lecciones aprendidas y desafíos futuros: Enfoque constitucional**

HUMBERTO NOGUEIRA ALCALÁ

• Introducción . . . . .	575
• Lecciones . . . . .	575
• Desafíos . . . . .	577

**Lecciones aprendidas y desafíos futuros: Enfoque internacional**

MARÍA TERESA INFANTE CAFFI

1. Conceptos y fuentes normativas. Los temas planteados en derecho internacional. . . .	579
2. Los DESC en el Derecho Internacional. Innovación e integración. . . . .	583
2.1. Derecho Internacional y Derecho Interno . . . . .	583
2.2. Indivisibilidad y complementariedad de los derechos. . . . .	585
2.3. La justiciabilidad . . . . .	586
2.4. La reparación. . . . .	589
2.5. Margen de discrecionalidad . . . . .	590
3. Consideraciones comunes a los diferentes marcos relativos a DESC. . . . .	591