

ediciones
DER

Ley Antidiscriminación

Jessica Arenas Paredes
Karen Damke Calderón

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial

AJ

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.

LEY ANTIDISCRIMINACIÓN

© Jessica Arenas Paredes y Karen Damke Calderón

2022 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° EN TRÁMITE

ISBN 978-956-405-125-3

Primera edición, diciembre de 2022 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 IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN COMO DERECHO HUMANO	2
1.1. La igualdad y no discriminación en el derecho internacional de los derechos humanos.....	3
A) Nociones generales acerca de la igualdad y no discriminación.....	3
B) Igualdad y no discriminación en los instrumentos internacionales de derechos humanos	5
a. Igualdad y no discriminación en los instrumentos internacionales de derechos humanos: desde los orígenes al Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP).....	5
b. Igualdad y no discriminación en los instrumentos internacionales de derechos humanos: desde el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP) hasta la primera definición general de discriminación del Comité de Derechos Humanos	9
c. Igualdad y no discriminación en los instrumentos internacionales de derechos humanos: la definición de discriminación del Comité de Derechos Humanos.....	12
d. Igualdad y no discriminación en los instrumentos internacionales de derechos humanos: los instrumentos posteriores a la Observación General N° 18 del Comité de Derechos Humanos.....	15
C) Criterios prohibidos de discriminación y categorías sospechosas.....	18
D) Análisis en particular de los criterios prohibidos de discriminación....	21
a. Raza y color.....	21
b. Origen nacional	21
c. Origen social, posición económica y nacimiento	22

d. Sexo	23
e. Idioma	25
f. Religión	27
g. Opiniones políticas o de cualquier índole	28
h. Cualquier otra condición social	30
1.2. Medidas especiales de protección	34
Ideas finales	41
2. LA IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN EN EL ORDEN JUDICIAL Y CONSTITUCIONAL CHILENO	43
2.1. Nociones generales acerca de la igualdad en el ordenamiento jurídico-constitucional chileno	43
2.2. El principio constitucional de igualdad	44
A) Aproximación a la noción de igualdad	45
B) La igualdad en la ley y ante la ley	46
2.3. Diferencias arbitrarias	48
A) ¿Cuándo una diferencia es arbitraria?	49
B) Acciones afirmativas en el ordenamiento jurídico chileno	50
2.4. Ley N° 20.609 que establece Medidas contra la Discriminación	52
A) Propósito y fines de la ley	53
B) Definición de discriminación arbitraria (artículo 2° de la Ley N° 20.609)	53
C) Categorías sospechosas	55
D) Análisis de los criterios prohibidos de diferenciación o categorías sospechosas comunes al concepto de discriminación y la agravante penal	57
a. Ideología, opinión política, religión o creencias de la víctima	57
b. Nacionalidad/nación	59
c. Raza, etnia o grupo social	60
d. Sexo, la orientación sexual e identidad de género	62
e. Edad y filiación	63
f. Apariencia personal	64
g. Enfermedad o discapacidad	64
E) Análisis de los criterios prohibidos de diferenciación o categorías sospechosas propias del concepto de discriminación	65
a. Situación socioeconómica	65
b. Idioma	66
c. La sindicación o participación en organizaciones gremiales o la falta de ellas	66
d. El estado civil	66
e. La maternidad, la lactancia materna y el amamantamiento	67
f. Expresión de género	68

F) Agravante de cometer un delito con una motivación discriminatoria ...	68
a. Ámbito de aplicación de la agravante incorporada por la Ley N° 20.609	69
b. Fundamento de la agravante de responsabilidad penal	69
c. Las causales de discriminación contenidas en el artículo 12 N° 21 del Código Penal.....	71
d. El error en las cualidades de la víctima	71
e. La comunicabilidad de la circunstancia agravante a los partícipes.	72
Ideas finales	73
3. APLICACIÓN PRÁCTICA DE LA LEY N° 20.609	75
3.1. Una mirada integral de la discriminación: estereotipos, prejuicios y sesgos cognitivos: el necesario diálogo interdisciplinario	75
A) Necesidad de una mirada interdisciplinaria.....	75
B) La discriminación desde el enfoque de tres componentes de la psicología social.....	76
a. La conducta	77
b. Los estereotipos	77
c. Los prejuicios	80
d. ¿Cómo interactúan los componentes del modelo tripartito?	82
e. Algunas consecuencias de la discriminación	83
C) Algunos procesos psicológicos que intervienen en la toma de decisiones	86
a. La integralidad de la persona que ejerce labores de juzgamiento ...	86
b. Sesgos cognitivos	87
3.2. Procedimiento regulado en la Ley N° 20.609	91
A) Aspectos procesales relevantes.....	91
a. Competencia absoluta y relativa.....	92
b. Legitimación activa:	92
c. Contenido de la demanda	93
B) Estructura del procedimiento.....	93
a. Admisibilidad	94
b. Informe	96
c. Audiencia.....	97
d. Recepción, carga y valoración de la prueba	97
e. Medidas cautelares	102
f. Sentencia.....	103
g. Recurso de apelación.....	104
3.3. Estadísticas generales de la ley	104
A) Ingresos.....	105
B) Término	106

C) Los demandantes	107
D) Causal invocada en la demanda.....	107
E) Multas	108
3.4. Críticas a la Ley N° 20.609 y propuestas para su reforma.....	109
Ideas finales	111
4. ESTRATEGIAS Y POLÍTICAS IMPLEMENTADAS POR EL PODER JUDICIAL FRENTE A LA DISCRIMINACIÓN.....	113
4.1. Rol del Poder Judicial en la concreción del principio de igualdad y no discriminación.....	113
A) El acceso a la justicia.....	113
a. Protocolo de acceso a la justicia de niños, niñas y adolescentes.....	114
b. Protocolo de acceso a la justicia de personas con discapacidad.....	117
c. Protocolo de acceso a la justicia de grupos vulnerables: personas migrantes y sujetas a protección internacional	121
d. Protocolo de acceso a la justicia de grupos vulnerables: personas, comunidades y pueblos indígenas	128
4.2. La igualdad de género y no discriminación en el Poder Judicial.....	131
A) Designación de ministra de la Excm. Corte Suprema encargada de los asuntos de género y la instauración de la Mesa de Género	132
B) Resultados del Estudio Diagnóstico de la Perspectiva de Igualdad de Género en el Poder Judicial chileno del año 2016	133
C) Secretaría Técnica de Igualdad de Género y No Discriminación.....	141
a. Objetivos principales	141
b. Funciones.....	142
D) Política de Igualdad de Género y No Discriminación del Poder Judicial	142
a. Objetivo	143
b. Fin y propósito de la política.....	144
c. Destinatarios.....	145
d. Ejes estratégicos	145
E) Institucionalidad vigente y creación del Consejo Consultivo Asesor ..	146
F) Procedimiento de actuación para la prevención, denuncia y tratamiento del acoso sexual.....	148
G) Protocolo de actuación para la atención en justicia con enfoque de género y diversidad sexual	151
a. Estructura del Protocolo	152
b. Recomendaciones de interés.....	154
H) Condicionantes de género en la movilidad y ascensos a los cargos de mayor jerarquía en el Poder Judicial	159
Ideas finales	162

GLOSARIO	165
BIBLIOGRAFÍA	167
DOCTRINA	167
NORMATIVA CITADA	179
JURISPRUDENCIA CITADA	179
DECLARACIONES, RECOMENDACIONES, OBSERVACIONES, RESOLUCIONES DE ORGANISMOS Y TRATADOS INTERNACIONALES	183
ANEXOS	185
TABLA N° 1. ESTEREOTIPOS MASCULINOS Y FEMENINOS	187
TABLA N° 2. ESTEREOTIPOS Y MITOS RESPECTO DE LA PERSONA MAYOR (EDADISMO O AGEÍSMO)	189
TABLA N° 3. MITOS HACIA LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	190