



ÍNDICE

Presentación

I. FUNDAMENTOS

La inserción del conocimiento científico en la gestión pública de la crisis del COVID-19

José Esteve Pardo

Derecho administrativo y pandemia: notas sobre el fundamento y el cumplimiento de cuarentenas

Pablo Méndez Ortiz

II. INSTRUMENTOS EN LA GESTIÓN DE LA EMERGENCIA

La resurrección de la policía sanitaria municipal durante la pandemia de COVID-19. Una cuestión de densidad legal en clave histórico-normativa

Pablo Soto Delgado

Instrumentos tributarios para hacer frente a los efectos del COVID-19

María Pilar Navarro Schiappacasse y Andrea Canales Gutiérrez

El *nudge* ante la pandemia de COVID-19 y su aplicación en Chile: Promesas y peligros

Viviana Ponce de León Solís

Derecho de la Competencia y COVID-19: Un *update* en tiempos de incertidumbre

Javier Tapia C. y Manuel Abarca M.

III. PROBLEMAS Y DESAFÍOS EN LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO

Agencias y la política regulatoria para el COVID-19

Críspulo Marmolejo González

Problemas de coordinación entre niveles de gobierno: perspectivas a partir de los impactos del COVID-19

Esteban Szmulewicz Ramírez

Contratación pública y medidas ante el COVID-19

Martín Loo Gutiérrez

Los procedimientos administrativos en situaciones de emergencia. Análisis crítico a propósito del COVID-19

Christian Rojas Calderón

La reacción de la Contraloría General de la República frente al COVID-19: ¿luz verde o luz roja?

Guillermo Jiménez Salas

Responsabilidad del Estado y Coronavirus

José Miguel Valdivia

La exclusión del control judicial de las medidas sanitarias a través del Recurso de Protección: ¿una vuelta a la “doctrina del acto político”?

Juan Carlos Ferrada Bórquez

IV. PROBLEMAS Y DESAFÍOS EN EL DERECHO PÚBLICO

COVID-19 y proceso constituyente

Miriam Lorena Henríquez Viñas

La tutela de las libertades en el proceso penal durante la emergencia sanitaria

Enrique Letelier Loyola

Justicia civil y COVID-19: derecho a ser juzgado en un plazo razonable y uso de tecnologías

Sophía Romero Rodríguez

Ejecución civil en tiempos de COVID-19

Macarena Vargas Pavez

PRESENTACIÓN

No es necesario dar cuenta de la forma en que la más reciente pandemia ha impactado la vida de todos nosotros. Por mucho que las ciencias naturales y sociales nos advirtieran desde hace mucho tiempo que una crisis como la que estamos viviendo por estos días era muy probable, lo cierto es que ello no impidió que esta nueva problemática global nos tomara por sorpresa, obligándonos a tomar (improvisadas) medidas a lo largo de diversos niveles (Estado, grupos intermedios e individuales) para ir adaptándonos a esta situación. De la “emergencia” pasamos rápidamente a una “nueva normalidad”.

Por fortuna, la distancia (y la tecnología) no han impedido poder ir conversando y debatiendo con colegas y amigos acerca de estas nuevas situaciones. Lo interesante – dentro de esta crisis–, es que la pandemia ha hecho necesaria la adopción de medidas a lo largo de todas las áreas del sistema legal nacional e internacional. Siempre resulta interesante y pertinente intercambiar ideas, opiniones y apreciaciones, no solo con cultores de otras especializaciones jurídicas, sino también con especialistas de otras áreas del saber.

La idea de este libro nació de esa constante necesidad de estar conversando y debatiendo acerca de lo que nos interesa y nos une: el Derecho Público. Por lo mismo, resultó algo bastante natural el hecho que, tras las primeras semanas de esta crisis, uno de nosotros le comentara al otro acerca de lo útil que sería dejar registro de estas discusiones, problemáticas y dificultades que se han planteado con ocasión de la pandemia y ello fuera apoyado entusiastamente por el tercero de nosotros.

Así, el objetivo de este libro es ofrecer distintas miradas desde el Derecho Público a ciertos problemas jurídicos que ha planteado el COVID-19 en los últimos meses. Para esto hemos invitado a diversas profesoras y profesores de variadas universidades a lo largo de Chile, quienes han aportado con trabajos provenientes del Derecho Constitucional, el Derecho Administrativo, el Derecho Procesal, la Libre Competencia, y el Derecho Tributario.

El libro se compone de [17] ensayos que tratan de diversos problemas y dificultades que ha causado el COVID-19 para el Derecho Público. Los trabajos han sido escritos entre mayo y noviembre de 2020, por lo que deben ser leídos como esfuerzos intelectuales de pensar, tirar líneas y dar explicación a muchas dudas que se plantearon en aquel entonces. Pese a ello, estimamos que los eventuales cambios normativos que han ocurrido en las últimas semanas en ningún caso le quitan vigencia a estas dudas: por el contrario, es sorprendente que muchas de las problemáticas que se plantearon en nuestro medio subsisten, incluso ya cuando llevamos más de doce meses en este episodio de emergencia.

La primera parte de esta obra se compone de dos capítulos dedicados a ciertos aspectos que sirven de fundamento teórico para la comprensión del resto del libro. El capítulo del profesor José Esteve (*“La inserción del conocimiento científico en la gestión pública de la crisis del COVID-19”*), que además encabeza este libro, quien ha dedicado gran parte de sus investigaciones a la adopción de decisiones estatales en contextos de incertidumbre científica, analiza los varios problemas que ha visto la inserción del conocimiento científico en la gestión del COVID-19. Por su parte, el trabajo de Pablo Méndez (*“Derecho Administrativo, pandemia y cuarentena”*) se refiere al problema de acción colectiva que hay detrás de la adecuada gestión del COVID-19, a saber: el hecho que la sociedad en su conjunto mantenga a raya las epidemias es un bien público cuya relevancia no se ve necesariamente reflejada en las acciones que pudiese adoptar una persona individualmente considerada. Esto lleva a analizar la respuesta regulatoria que se ha asumido en nuestro país en la gestión de esta crisis a la luz de la literatura sobre regulaciones.

La segunda parte del libro está integrada por cuatro capítulos que analizan algunos de los instrumentos adoptados por el Estado de Chile en la gestión de los riesgos causados por el COVID-19. Pablo Soto (*“La resurrección de la policía sanitaria municipal durante la pandemia de COVID-19”*) aporta con una mirada a la forma en que la policía sanitaria municipal ha resurgido durante la pandemia, buscando reconstruirla con la doctrina administrativista de la primera mitad del Siglo XX. Por su parte, María Pilar Navarro y Andrea Canales (*“Instrumentos tributarios para hacer frente a los efectos del COVID-19”*) dan cuenta del “Derecho tributario de emergencia” que se ha manifestado en los últimos meses, buscando lograr finalidades extrafiscales, excepcionales y transitorias, y que cuenta con ciertas manifestaciones a nivel legal, pero también complementadas con la potestad reglamentaria del Poder Ejecutivo. Viviana Ponce de León (*“El nudge ante la pandemia de COVID-19 y su aplicación en Chile”*) busca analizar de manera crítica la utilización de herramientas de la economía conductual (nudges) como estrategia de respuesta al COVID-19. En opinión de la autora, estas herramientas se deben usar con cautela porque acarrear un debilitamiento del Estado y desatienden, además, el impacto de los factores socioeconómicos y barreras estructurales sobre las personas en pos de una exageración de los sesgos cognitivos. Por último, Javier Tapia y Manuel Abarca (*“Derecho de la competencia y COVID-19”*) exponen una sistematización de los impactos que ha generado el COVID-19 en el Derecho de la Competencia y las respuestas de las autoridades frente a esta situación.

La tercera parte de este libro está dedicado a algunos de los problemas y desafíos que ha debido enfrentar particularmente la Administración del Estado en la gestión del COVID-19. Esta parte comienza con el trabajo de Crispulo Marmolejo (*“Agencias y la política regulatoria para el COVID-19”*) quien aboga por una apertura interdisciplinaria por parte de las agencias administrativas en la evaluación de futuros escenarios de riesgos. Esteban Szmulewicz (*“Problemas de coordinación entre niveles de gobierno”*) expone los diversos conflictos y problemas de coordinación multinivel que se han detectado por la pandemia, llamando a poner atención a esta situación en el futuro proceso constituyente. Martín Loo (*“Contratación pública y medidas ante el COVID-19”*), en tanto, hace un repaso de las medidas que ha adoptado la Administración del Estado

en los contratos administrativos, a raíz de la pandemia. Muchas de estas medidas son de carácter sectorial, infralegal y de manera dispersa. Christian Rojas (*“Los procedimientos administrativos en situaciones de emergencia”*) se hace cargo de la situación de los procedimientos administrativos por la pandemia, en especial, aquellos tramitados por las autoridades ambientales.

Por su parte, Guillermo Jiménez (*“La reacción de la Contraloría General de la República frente al COVID-19”*) señala que la Contraloría ha actuado bajo el modelo de frenos y contrapesos en la reacción al COVID-19: en ciertos casos permitiendo una respuesta flexible por parte de la Administración, mientras que en otras ha puesto ciertos límites a la acción del Poder Ejecutivo. José Miguel Valdivia (*“Responsabilidad del Estado y Coronavirus”*) analiza la situación de esta institución con ocasión de la pandemia, concluyendo que ella no está concebida para enfrentar situaciones de catástrofe. Finalmente, Juan Carlos Ferrada (*“La exclusión del control judicial de las medidas sanitarias a través del recurso de protección”*) plantea que las medidas sanitarias dispuestas han quedado generalmente ajenas al control judicial.

La cuarta parte y final está destinada a los problemas y desafíos varios que se presentan en el derecho procesal y en el futuro proceso constituyente. Miriam Henríquez (*“COVID-19 y proceso constituyente”*) reflexiona sobre el impacto de la pandemia en el proceso constituyente, en especial, en los temas que se plantearán y en las consecuencias que se generarán para otros procesos electorarios producto del cambio de itinerario. Por su parte, Enrique Letelier (*“La tutela de las libertades en el proceso penal durante la emergencia sanitaria”*). Luego, Sophía Romero (*“Justicia civil y COVID-19: derecho a ser juzgado en un plazo razonable y uso de tecnologías”*) pone realce en la importancia que tiene la tramitación de los procesos judiciales dentro de un plazo razonable y en la obligación que tiene el Estado de adoptar medidas –entre ellas, el uso de tecnologías–, para evitar que las suspensiones producto de la pandemia se extiendan de manera indefinida. Finalmente, Macarena Vargas (*“Ejecución civil en tiempos de COVID-19”*) analiza la situación de la ejecución civil durante los últimos meses, incluyendo las respuestas de los Poderes Ejecutivo y Judicial para hacer frente a esta situación.

Por último, no podemos terminar esta presentación sin agradecer enormemente a las y los autores de los diversos capítulos por su generosidad y confianza depositada en el equipo que coordinó este libro para participar de este proyecto, con la esperanza de que podamos discutir pronto estos temas, en persona, y después nos demos un cariñoso abrazo, de esos que son el resultado que conlleva la más honesta alegría de poder reencontrarnos.

Valparaíso, marzo de 2021

JUAN CARLOS FERRADA BÓRQUEZ

UNIVERSIDAD DE VALPARAÍSO

PABLO MÉNDEZ ORTIZ

UNIVERSIDAD DE VALPARAÍSO

CHRISTIAN ROJAS CALDERÓN

UNIVERSIDAD ADOLFO IBÁÑEZ