

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	IX
PREFACIO	XI
INTRODUCCIÓN.....	1
CAPÍTULO I: EXPROPIACIÓN COMO GARANTÍA ESPECIAL DE LA PROPIEDAD. SU DELIMITACIÓN COMO HIPÓTESIS ABLATIVA	11
1. DELIMITACIÓN DEL INSTITUTO EXPROPIATORIO A PARTIR DE SU REVISIÓN ANALÍTICA EN LAS FUENTES HISTÓRICAS DEL SISTEMA NACIONAL	13
1.1. Síntesis.....	13
1.2. Antecedentes preliminares y demarcación del campo de estudio.....	14
1.3. Acerca del empleo de la voz expropiación.....	19
1.4. Derecho romano, ius commune, derecho castellano e indiano. La expropiación como traspaso del provecho del bien.....	22
1.5. La expropiación a partir del sistema francés del siglo XIX. Expropiación como privación	28
1.6. La adopción de la voz expropiación en los ordenamientos constitucionales españoles.....	32
1.7. Reconfiguración del término expropiación en el ordenamiento español durante el siglo XX.....	34
2. DELIMITACIÓN DE LA EXPROPIACIÓN A PARTIR DE SU CONSTRUCCIÓN EN LA EVOLUCIÓN CONSTITUCIONAL CHILENA. EXPROPIACIÓN COMO GARANTÍA ESPECÍFICA Y NO COMO GARANTÍA GENERAL AL DERECHO DE PROPIEDAD	35
2.1. Síntesis.....	35

2.2. Recepción del instituto de la expropiación en las primeras constituciones chilenas. El modelo clásico de expropiación como adquisición.....	36
2.3. Consolidación del modelo clásico de expropiación en el constitucionalismo chileno a partir de la segunda mitad del siglo XIX.....	39
2.4. Expropiación bajo la Constitución de 1980. Reafirmación de la noción restrictiva de este instituto	43
2.5. El derecho de propiedad como derecho humano en el sistema interamericano de fines del siglo XX.....	48
2.6. Consideraciones de la Corte Interamericana de Derechos Humanos en torno a la expropiación en el caso Salvador Chiriboga vs. Ecuador (2008)	51
2.7. Necesidad de distinguir entre la garantía general a la propiedad, en su consagración normativa, y la expropiación como garantía específica a este derecho.....	52
3. DELIMITACIÓN DE LA EXPROPIACIÓN COMO HIPÓTESIS ABLATIVA	55
3.1. Síntesis	55
3.2. El problema de la ampliación del concepto de expropiación	55
3.3. Propiedad como derecho principal lesionado. El problema del concurso ..	57
3.4. Privación como ejercicio potestativo formal o simplemente material.....	59
3.5. La extensión: privación y afectaciones no privativas de la propiedad	60
3.6. Si la afectación deriva de un ejercicio potestativo directo o como una consecuencia necesaria para su concreción	63
3.7. El fin de la privación	64
3.8. La expropiación constituye una hipótesis de adquisición estatal sobre propiedad privada, pero no es la única figura que ocasiona tal efecto	65
3.9. Incidencia de la delimitación planteada.....	65
4. CONCLUSIONES	66
CAPÍTULO II: ELEMENTOS IDENTITARIOS DE LA EXPROPIACIÓN EN EL SISTEMA CONSTITUCIONAL CHILENO	69
1. ELEMENTOS ESENCIALES DE LA EXPROPIACIÓN	71
1.1. Síntesis	71
1.2. Marco normativo y enunciación	71
1.3. Traspaso patrimonial en favor del expropiante o un tercero beneficiario...	72
A) La adquisición se produce a título originario	72
B) El traspaso patrimonial se verifica con el pago al expropiado	74
C) El título de la adquisición es el acto expropiatorio.....	76
D) Es oneroso	77

E) La adquisición no altera el riesgo y goce del bien expropiado.....	77
1.4. Causales de expropiación.....	78
1.5. Ley habilitante	81
1.6. La expropiación como ejercicio de una potestad administrativa.....	84
1.7. El acto expropiatorio.....	87
1.8. El objeto	91
A) Bienes inexpropiables y tierras indígenas	94
B) Bienes expropiables.....	97
C) Expropiación parcial y determinación del objeto.....	101
1.9. Derecho a indemnización del afectado	102
1.10. Procedimiento y control judicial.....	106
A) El procedimiento y su regulación	106
B) Etapas del proceso expropiatorio.....	111
C) Revisión judicial	114
1.11. La toma de posesión material	116
2. LOS SUJETOS INTERVINIENTES EN LA EXPROPIACIÓN	120
2.1. Síntesis.....	120
2.2. Definición y enunciación	121
2.3. El expropiante.....	122
2.4. El beneficiario.....	124
A) La figura del beneficiario en normas chilenas	126
B) Conflictos de la intervención del beneficiario en el procedimiento de expropiación en Chile.....	127
2.5. El expropiado.....	129
2.6. Sujetos excluidos de la potestad expropiatoria.....	131
2.7. Terceros cuyos derechos se extinguen por la expropiación	133
A) Terceros titulares de derechos reales, prohibiciones o medidas cautelares respecto del bien expropiado.....	134
B) Terceros titulares de derechos personales que otorgan la mera tenencia o aprovechamiento del bien expropiado.....	135
3. CONCLUSIONES	137
 CAPÍTULO III: CONCEPTO, FUNDAMENTO DE LA EXPROPIACIÓN EN EL SISTEMA CHILENO Y LA EXCLUSIÓN DE OTRAS HIPÓTESIS ABLATORIAS.....	 139

1. NOCIÓN DE EXPROPIACIÓN Y SU FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL	141
1.1. Síntesis	141
1.2. El fundamento de la expropiación	141
A) La función social de la propiedad como fundamento de la expropiación	142
B) Expropiación como equilibrio entre interés público y privado	145
C) Postura propuesta: la expropiación como garantía específica a la propiedad	146
1.3. Noción de expropiación	147
2. EXPROPIACIÓN E INSTITUCIONES RELACIONADAS	148
2.1. Síntesis	148
2.2. La nacionalización	149
A) La idea de nacionalización al interior de la CENC. Expropiación por interés nacional	152
B) La nacionalización y el efecto de reservar al Estado determinados bienes y actividades económicas	154
C) Nacionalización como instituto sujeto a un régimen resarcitorio disminuido	156
D) La asimilación de la nacionalización a la expropiación por interés nacional. Una decisión normativa de la Constitución de 1980	157
2.3. La requisición y limitaciones temporales del dominio en estados de excepción constitucional	158
A) Potestad requisitoria y despliegue procedimental	163
B) Bienes susceptibles de requisición	164
C) Indemnización del afectado	165
D) Limitaciones a la propiedad	167
2.4. Confiscación y comiso	167
2.5. La realización judicial de bienes	171
2.6. El sacrificio de animales, la eliminación de especies vegetales y la destrucción de cosas y productos en mal estado, nocivas, peligrosas o ilícitas	174
2.7. Limitaciones al dominio y expropiación regulatoria	177
A) La expropiación regulatoria y su improcedencia en el sistema chileno	179
B) Interpretación de los incisos 2º y 3º del artículo 24 de la Constitución como cláusula cerrada	182
C) Afectación propietaria por vía directa o indirecta. Una distinción necesaria	183

D) Necesidad de testear previamente la constitucionalidad del despliegue estatal.....	184
E) Compensación o resarcimiento en caso de afectaciones constitucionalmente admisibles en su sustento, pero que envuelvan una carga desproporcionada en su aplicación.....	185
2.8. La expropiación indirecta en los instrumentos de protección a la inversión suscritos por Chile	187
A) Acerca de los instrumentos sobre protección de la inversión y la dispersión conceptual que ofrecen	188
B) Acerca de la noción de expropiación indirecta y su aplicación concreta en casos relacionados con Chile.....	193
C) Quiborax S.A. y Non-Metallic Minerals S.A. con Estado Plurinacional de Bolivia.....	194
D) Carlos Ríos y Francisco Javier Ríos con República de Chile	197
E) Expropiación indirecta y el sistema jurídico interno de Chile	200
3. CONCLUSIONES	201

CAPÍTULO IV: NATURALEZA, CONTENIDO, LÍMITES Y EXCLUSIONES DEL DEBER DE REPARACIÓN POR LA PRIVACIÓN DE LA PROPIEDAD A CONSECUENCIA DE UNA EXPROPIACIÓN

205

1. ACERCA DEL DEBER DE RESARCIMIENTO O COMPENSACIÓN PATRIMONIAL POR EXPROPIACIÓN Y SU DETERMINACIÓN	207
1.1. Síntesis.....	207
1.2. La indemnización por expropiación y la discusión en torno a su naturaleza. Descripción del problema	208
1.3. La expropiación como hipótesis de responsabilidad patrimonial objetiva del Estado.....	211
1.4. Responsabilidad patrimonial objetiva y su diferenciación con la indemnización por expropiación en el sistema español.....	213
1.5. La antijuricidad del despliegue estatal como elemento identitario de la responsabilidad y la exclusión de la indemnización por expropiación en el sistema chileno.....	215
1.6. Distinción entre expropiación y responsabilidad más allá de las consideraciones en torno a la licitud/ilicitud del despliegue estatal	217
1.7. El deber de reparación por expropiación como indemnización por sacrificio.....	219
1.8. Insuficiencia de los criterios que llevan a distinguir entre expropiación y responsabilidad. Los problemas de una discusión que persiste.....	220

A) Los problemas de formular una delimitación a partir del carácter lícito/ilícito o normal/anormal del despliegue estatal en ambos institutos	221
B) Los problemas de formular una delimitación a partir del carácter necesario, directo y/o deliberado del daño en la expropiación	222
C) Los problemas de formular una delimitación a partir del carácter preventivo/correctivo de la hipótesis de reparación	225
D) Improcedencia de calificar la expropiación como una hipótesis de indemnización por sacrificio, atendido el carácter resarcitorio y no restitutorio de la indemnización.....	226
1.9. Otras hipótesis de reparación del daño relacionadas con la expropiación en el Decreto Ley N° 2.186 de 1978. Enunciación y descripción	232
A) Indemnización con ocasión de la extinción colateral de los derechos personales de terceros para el aprovechamiento del bien expropiado..	234
B) Indemnización por los daños irrogados al expropiado a consecuencia de una expropiación que resultó finalmente desistida	235
C) Indemnización por los daños ocasionados al expropiado a consecuencia de la declaración de caducidad del acto expropiatorio.....	236
D) Indemnización compensatoria de los frutos naturales pendientes a la época de solicitarse la toma de posesión material y que no pudieron ser percibidos por el expropiado.....	239
1.10. La responsabilidad patrimonial del Estado como un fenómeno de derecho público. Diversidad de títulos resarcitorios	240
1.11. Naturaleza del deber estatal de reparación patrimonial por expropiación como una hipótesis de responsabilidad en el Decreto Ley N° 2.186 de 1978	243
2. DETERMINACIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN POR EXPROPIACIÓN	246
2.1. Síntesis	246
2.2. Iter procedimental. Indemnización provisional y definitiva	247
A) Indemnización provisional	249
B) Determinación judicial de la indemnización definitiva.....	250
2.3. Consideraciones en torno a las metodologías de evaluación de los perjuicios en materia de expropiación.....	252
2.4. Determinación de la indemnización en la expropiación de concesiones mineras de explotación	257
3. CONTENIDO DEL DEBER ESTATAL DE REPARACIÓN PATRIMONIAL POR EXPROPIACIÓN	260
3.1. Síntesis	260
3.2. Requisito de certeza, causalidad y efectividad del daño indemnizable por expropiación.....	261

3.3. El daño patrimonial como contenido esencial del régimen de resarcimiento por expropiación	264
3.4. Daño emergente en la expropiación. El valor de reposición del bien expropiado y otros factores que lo integran	265
3.5. Daño extrapatrimonial y expropiaciones respecto de tierras de pueblos originarios	269
3.6. El lucro cesante en la expropiación. Un reconocimiento judicial restrictivo	272
A) La pérdida de frutos civiles por expropiación y el efecto subrogatorio de la indemnización como fundamento para el rechazo del lucro cesante. Una visión crítica	275
B) Distinción entre lucro cesante y la aptitud productiva o valor potencial del inmueble expropiado	278
3.7. Indemnización en la expropiación parcial y plusvalía de la parte no expropiada	280
A) Los problemas de constitucionalidad que ofrece el actual artículo 84 de la Ley General de Urbanismo y Construcciones	282
B) La compensación de la plusvalía no resulta admisible sin un rediseño constitucional	285
4. CONCLUSIONES	287
CONCLUSIÓN	291
BIBLIOGRAFÍA	301
DOCTRINA	301
NORMAS JURÍDICAS	325
Normas jurídicas chilenas	325
Normas extranjeras	333
JURISPRUDENCIA	334
Corte Interamericana de Derechos Humanos	334
Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones	335
Tribunal Constitucional de Chile	336
Poder Judicial de Chile	337
Jurisprudencia extranjera	343
Jurisprudencia administrativa	343
ACTOS ADMINISTRATIVOS	343
ANTECEDENTES HISTÓRICOS	344