

FUNCIÓN SOCIAL Y AMBIENTAL
DE LA PROPIEDAD
EN LA LEGISLACIÓN CHILENA

EDUARDO ENRIQUE TORREALBA JAQUE

 EDITORIAL
metropolitana

En la última década los ordenamientos jurídicos, sistemas económicos, sociales y políticos a nivel global, han intentado internalizar la potente consolidación del Derecho Ambiental como ciencia jurídica proactiva, preventiva y precautoria. Ante la progresiva escasez de agua, una deficiente preservación de múltiples bienes ambientales (humedales, flora, fauna, bosques nativos, aire atmosférico, glaciares, mares, ríos, lagos, playas, paisajes y patrimonio cultural), afecciones a salud de seres humanos y de la naturaleza; se asume con inquietante preocupación el efecto transversal que la referida consolidación produce en las demás disciplinas jurídicas.

Es una regulación normativa de fondo que condiciona actos de personas naturales, jurídicas de Derecho público y privado, siendo esos actos anteriores a la ilicitud que actualmente subsiste en la omisión, confusión o ambigüedad de limitaciones y obligaciones externas (no inmanentes), a derechos subjetivos públicos y privados de dominio ejercidos en bienes ambientales, que conforman una realidad sistémica con diversos bienes de propiedad privada, nacionales de uso público y fiscales.

Un procedimiento judicial conducente a obtener la reparación del medio ambiente dañado o severamente degradado; reclamaciones judiciales contra actos administrativos que dicten Órganos Competentes del Estado, para regular la conservación y protección del medio ambiente; un proceso que pretenda juzgar, sancionar y luego condenar las infracciones a derechos de consumidores que sufren daños sistemáticos en su calidad de vida, salud y medio ambiente; son en cierta medida, vías jurisdiccionales reactivas frente a múltiples ilícitos consumados, y en la frustración del afectado, una de las varias realidades detonantes de desastres sociales-culturales históricamente demostrados con hechos, de manera definitiva e irrefutable.

Es un texto breve en su extensión, claro y honesto, en el que se asume seriamente el compromiso de criticar la insuficiencia de regulación jurídica, elaborando el autor novedosas vías de solución teórica, aplicables empíricamente y con base específica en nuestra legislación vigente. Asimismo, respetando una reflexión de larga data, profunda, responsable, intelectualmente sofisticada en el presente, se plantean concretas propuestas de solución con rango Constitucional.

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN.....	11
-------------------	----

CAPÍTULO I **Origen del Derecho de Propiedad**

1.- La propiedad en la historia del Derecho	16
2.- Bases del Derecho de Propiedad en la legislación chilena.....	17

CAPÍTULO II **La Función Social de la Propiedad**

1.- El Derecho de Propiedad y su función social en la historia constitucional de Chile	25
A) Evolución institucional anterior a 1833	25
B) Constitución de 1818.....	26
C) Constitución de 1822	26
D) Constitución de 1823	27

E) Constitución de 1828	28
F) Constitución de 1833	28
G) Constitución de 1925	30
2.- El Derecho de Propiedad y el origen de su función social en el texto constitucional chileno.....	33
A) Reforma constitucional del año 1967	33
B) Constitución de 1980.....	37
3.- Principios orientadores.....	39
I) Equidad en el reparto	39
II) Equidad en el aprovechamiento.....	39
4.- Limitaciones al Derecho de Propiedad derivadas de su función social en la Constitución Política de la República de Chile	41

CAPÍTULO III

La Función Social de la Propiedad en la Legislación Civil Chilena

1.- Limitaciones al Derecho de Propiedad en el Código Civil chileno.....	49
A) Limitaciones legales al Derecho de Propiedad	50
B) Limitaciones legales y el origen de la clasificación	51
2.- Restricciones genéricas o “limitaciones intrínsecas propiamente tales”	55
2.1.- Teoría del abuso del Derecho	55
2.2.- Limitaciones a la facultad de excluir	57
• Derecho de uso inocuo	57
• Derecho de acceso forzoso o coactivo	58
• Principio del mal menor	58
3.- Restricciones específicas o “limitaciones intrínsecas legales”	59

3.1.- Restricciones de utilidad pública en interés de la seguridad, salubridad y ornatos públicos	59
- Policía de construcciones.....	59
- Policía de caminos.....	62
3.2.- Restricciones por salubridad pública, conservación de la naturaleza y patrimonio cultural.....	62
- La conservación de la naturaleza y la cultura	63
3.3.- Las servidumbres de utilidad pública.....	65
4.- Restricciones de utilidad privada en las relaciones de vecindad	66

CAPÍTULO IV

La Función Ambiental de la Propiedad en la Legislación Chilena

1.- ¿Existe una función ambiental de la propiedad en el texto constitucional chileno?	72
1.1.- El recurso de protección ambiental.....	74
A) Recurso de protección ambiental (resuelven y ordenan supervisión - cierre efectivo del proyecto pascua lama).....	77
B) Recurso de protección ambiental (Puchuncaví y Quintero)	78
2.- Caso comunidad Galletué con Fisco	81
3.- Ausencia de indemnización ante la privación o afectación de un atributo esencial del dominio.....	85
4.- La función ambiental de la propiedad en la legislación civil chilena....	86
5.- Derechos subjetivos públicos y privados	92
• Bienes nacionales de uso público.....	93
• Bienes del Estado	94
• Bienes ambientales.....	95

5.1.- Limitación externa a los derechos subjetivos.....	100
6.- El principio de prevención	102
6.1.- Orígenes del principio de prevención	103
6.2.- Fuentes del principio de prevención	104
6.3.- Contenido del principio de prevención	105
6.4.- El principio de prevención en el Derecho Ambiental chileno.....	107

CAPÍTULO V

El Sistema de Evaluación de Impacto Ambiental, un Instrumento Preventivo de Control

1.- Discrecionalidad en el Sistema de Evaluación de impacto ambiental.....	115
2.- La Justicia Ambiental debería ser incorporada en un límite institucional a la discrecionalidad	116

CAPÍTULO VI

La Función Social de la Propiedad en una Línea Jurisprudencial de la Excelentísima Corte Suprema de Justicia de Chile

A) Excelentísima Corte Suprema de Justicia; acción cautelar de protección, rol N° 4.269-2005, 24 de noviembre de 2005	123
• Monumentos nacionales	128
Tipos de monumentos nacionales.....	129
- Monumentos históricos.....	129
- Monumentos arqueológicos	130
- Santuarios de la naturaleza	130

B) Excelentísima Corte Suprema de Justicia; acción cautelar de protección, rol N° 6086-2013, 24 de septiembre de 2013.....	130
C) Excelentísima Corte Suprema de Justicia; acción cautelar de protección, rol N° 8136-2018, 24 de julio del año 2018	134
D) Excelentísima Corte Suprema de Justicia; acción cautelar de protección, rol N° 8134-2018, 9 de julio del año 2018	137
1.- Jurisprudencia del Tribunal Constitucional de Chile	41
a) Conflicto constitucional y los vicios de inconstitucionalidad invocados	142
b) Voto por rechazar el requerimiento.....	143
c) Voto por acoger el requerimiento.....	145
2.- Reglamento sobre zonas típicas o pintorescas	146

CAPÍTULO VII
Consideraciones Finales respecto de la Función Social y Ambiental de la Propiedad

CAPÍTULO VIII
Bibliografía

1.- Libros	161
2.- Revistas e investigaciones	165
3.- Jurisprudencia	168