

TABLA DE CONTENIDO

DEDICATORIA	2
AGRADECIMIENTOS	3
TABLA DE CONTENIDO	4
TABLA DE ILUSTRACIONES Y CUADROS	12
INTRODUCCIÓN	13
CAPÍTULO I: RESPONSABILIDAD DEL ESTADO – JUEZ EN CHILE Y EN EL DERECHO COMPARADO	24
1.- Responsabilidad del Estado.	24
2.- Fundamentos de la responsabilidad del Estado Juzgador.	31
3.- Antecedentes de la responsabilidad del Estado Juzgador.	37
4.- Obstáculos en el reconocimiento de la responsabilidad del Estado Juzgador.	40
4.1.- Sistema anglosajón o common law.	40
4.2.- Sistema europeo continental o civil law.	42
5.- Evolución de la responsabilidad del Estado Juzgador en el Derecho comparado.	45
5.1.- Responsabilidad del Estado Juzgador en Francia.	53
5.2.- Responsabilidad del Estado Juzgador en Italia.	58
5.3.- Responsabilidad del Estado Juzgador en Alemania.	64
5.4.- Regulación del Estado Juzgador en España.	68
5.5.- Regulación de la responsabilidad del Estado Juzgador en Argentina.	79
6.- Concepciones de la Responsabilidad del Estado Juzgador.	88
6.1.- Concepción restringida.	89
6.2.- Concepción amplia.	90
6.2.1.- Tipologías del error judicial desde la perspectiva de una concepción amplia de la responsabilidad del Estado Juzgador.	94
7.- Concepto de Responsabilidad del Estado Juzgador en Chile.	97
7.1.- Es una especie de responsabilidad del Estado.	97
7.2.- Es un régimen especial de responsabilidad.	100
7.3.- Opera exclusivamente en el ámbito del Derecho Penal.	101
7.4.- No se trata de una responsabilidad por mal funcionamiento de la administración de los órganos de justicia.	102
7.5.- No se trata de una responsabilidad que opera automáticamente. ..	102
7.6.- No ataca la cosa juzgada.	103
7.7.- Tiene rango constitucional.	104
7.8.- No requiere privación de libertad.	104
7.9.- Es independiente del recurso de revisión.	105
7.10.- No contempla el derecho a repetición del Estado contra el juez. ...	106
8.- Evolución de la responsabilidad del Estado Juzgador en Chile.	108
8.1.- Constitución Política de Chile de 1833.	108
8.2.- Constitución Política de Chile de 1925.	109
8.3.- Constitución Política de la República de 1980.	112
8.3.1.- Historia fidedigna del artículo 19 N°7 letra i) de la Constitución Política de 1980.	114
8.3.1.1.- Sentido de la responsabilidad del Estado Juzgador.	114
8.3.1.2.- Circunstancias que posibilitan la responsabilidad del Estado	

Juzgador.	115
8.3.1.3.- Naturaleza de los daños comprendidos en la responsabilidad del Estado Juzgador.	117
8.3.1.4.- Naturaleza de las resoluciones que hacen procedente la responsabilidad del Estado Juzgador.	118
8.3.1.5.- Condiciones exigidas por la disposición constitucional para hacer procedente la responsabilidad del Estado Juzgador.	118
9.- Requisitos de la Responsabilidad del Estado Juzgador en Chile.	121
9.1.- Proceso Penal.	121
9.2.- Procesamiento o condena.	122
9.2.1.- Situación del detenido.	122
9.2.2.- Situación del procesado.	124
9.2.3.- Situación del procesado sujeto a Prisión Preventiva u otra medida cautelar.	129
9.2.4.- Situación del condenado.	130
9.3.- Sentencia absolutoria o sobreseimiento definitivo.	131
9.4.- Daño.	133
9.5.- Declaración de la Corte Suprema.	133
9.5.1.- Procedimiento ante la Corte Suprema para la declaración de error judicial.	134
9.6.- Declaración de error injustificadamente erróneo o arbitrario.	135
9.6.1.- Historia fidedigna de la expresión injustificadamente erróneo o arbitrario.	136
9.6.2.- Expresión injustificadamente erróneo o arbitrario en la doctrina nacional.	137
9.6.3.- Expresión injustificadamente erróneo o arbitrario ante la jurisprudencia.	138
9.6.4.- Criterios que la Corte Suprema ha utilizado para no hacer una declaración favorable de error judicial.	141
9.6.5.- Casos en que la Corte Suprema ha aceptado la declaración de injustificadamente errónea o arbitraria.	144
9.6.5.1.- Caso "Salinas Gómez".	144
9.6.5.2.- Caso "Araya Molina".	149
9.6.5.3.- Caso "Vega Rojas".	156
9.6.5.4.- Caso "Márquez Fuentes".	162
9.6.5.5.- Caso "Yáñez Pavez".	165
10.- Tratamiento de la responsabilidad del Estado Juzgador a la luz del Derecho Internacional de los Derechos Humanos.	182
11.- Responsabilidad del Estado Juzgador luego de la entrada en vigencia de la Reforma Procesal Penal.	187

CAPÍTULO II: LA PRISIÓN PREVENTIVA: CONCEPTUALIZACIÓN, REGULACIÓN Y PERSPECTIVAS	193
2.1.- Las Medidas Cautelares en general	193
2.1.1.- Breve reseña histórica sobre las medidas cautelares	193
2.1.2.- Concepto de Medidas Cautelares	201
2.1.3.- Clasificación de las Medidas Cautelares	206
2.1.4.- Fundamentos, finalidades y otros alcances	207

2.1.5.- Principios que deben regir las medidas cautelares en el proceso penal	211
2.1.5.1.- Principio de Legalidad	212
2.1.5.2.- Principio de Jurisdiccionalidad	214
2.1.5.3.- Principio de Instrumentalidad	217
2.1.5.4.- Principio de Excepcionalidad	218
2.1.5.5.- Principio de Necesariedad	220
2.1.5.6.- Principio de Proporcionalidad	222
2.1.5.7.- Principio de Temporalidad	228
2.1.5.8.- Principio de Provisionalidad	232
2.1.5.9.- Principio de Sustituibilidad	233
2.1.5.10.- Principio de Acumulabilidad	234
2.1.5.11.- Dignidad	235
2.1.6.- Estructura de las medidas cautelares en el ordenamiento procesal penal chileno	236
2.2.- Prisión Preventiva	238
2.2.1.- Concepto de Prisión Preventiva	238
2.2.2.- Teorías acerca de la institución de la prisión preventiva	242
2.2.2.1.- La prisión preventiva es imprescindible para ciertas finalidades	245
2.2.2.2.- La prisión preventiva es siempre y en todo caso ilegítima	248
2.2.2.3.- La tesis mayoritaria: Si bien es incompatible con los principios de presunción de inocencia y del derecho a un juicio previo, debe aceptarse cuando los vulnere en pequeña medida, reforzando el carácter excepcional de ésta.....	249
2.2.2.4.- Nuestra posición	252
2.2.3.- Discusión parlamentaria acerca de la prisión preventiva en Chile	254
2.2.4.- Modificaciones a la regulación y estado actual del problema	260
2.2.5.- Requisitos de la prisión preventiva en el ordenamiento jurídico chileno	266
2.2.5.1.- Requisitos comunes a toda medida cautelar	267
2.2.5.1.1.- <i>Fumus boni iuris</i> o apariencia de buen derecho	267
2.2.5.2.- Requisitos particulares de la prisión preventiva	270
2.2.5.2.1.- Peligro de obstaculización de la investigación	270
2.2.5.2.2.- Peligro de fuga	273
2.2.5.2.3.- Peligro para la seguridad del ofendido	275
2.2.5.2.4.- Peligro para la seguridad de la sociedad	278
2.2.5.3.- Casos de improcedencia de la prisión preventiva	284
2.2.6.- Procedimiento	285
2.2.6.1.- Formalización de la investigación.....	286
2.2.6.2.- Solicitud de parte	286
2.2.6.3.- Audiencia	287
2.2.6.4.- Resolución	288
2.2.6.5.- Renovación de la discusión en torno a la procedencia de la medida	289
2.2.6.6.- Impugnación de las resoluciones relativas a la prisión preventiva	290
2.2.6.7.- Formas de terminación de la prisión preventiva	291
2.2.7.- Ejecución de la prisión preventiva	292

2.3.- ¿Es posible construir en Chile una indemnización por error judicial en los casos de prisión preventiva injusta?	293
CAPÍTULO III: SEGURIDAD CIUDADANA Y SUS CONSECUENCIAS EN LA FUNCIÓN JUDICIAL, ¿LA DEMOCRACIA EN JUEGO?	299
3.1.- Seguridad ciudadana: ¿Hacia la institucionalización de la inseguridad?	299
3.1.1.- La noción de sociedad del riesgo.	300
3.1.2.- La triada Política Criminal, Derecho Penal y Criminología.	305
3.1.3.- El viejo y el nuevo Derecho Penal. Los modelos penales garantista, resocializador y de la seguridad ciudadana.	311
3.1.4.- ¿Regreso al Derecho Penal de la peligrosidad?	320
3.1.5.- Los Medios de Comunicación de Masas y el discurso de la seguridad ciudadana.	326
3.2.- El modelo de la seguridad ciudadana en Chile.	337
3.2.1.- ¿Existe una correlación entre la victimización real y la percibida por la ciudadanía?	339
3.2.2.- Comparación con la situación latinoamericana.	348
3.2.3.- ¿Son las reformas de Agenda Corta Derecho Penal simbólico? ..	353
3.2.4.- Análisis económico y seguridad ciudadana.	362
3.2.5.- Propuesta de Observatorio Judicial e Independencia de los jueces.	369
3.3.- El impacto del modelo de la seguridad ciudadana en el sistema democrático.	379
3.3.1.- Gobernar a través del delito.	381
3.3.2.- Los costos del delito y de la seguridad ciudadana.	385
3.3.3.- Pérdida de confianza y legitimidad por parte de los ciudadanos hacia las instituciones.	399
3.3.4.- ¿Es posible y deseable volver al viejo y buen Derecho Penal liberal?	407
3.3.5.- Causas y consecuencias del modelo de la seguridad ciudadana en un Estado constitucional de Derecho.	411
3.3.5.1.- El deber de los Medios de Comunicación en las sociedades modernas.	412
3.3.5.2.- Propuestas para una política criminal en un Estado democrático de Derecho.	418
3.4.- Repercusiones del modelo de la seguridad ciudadana en la labor del juzgador.	428
3.4.1.- Falibilidad humana vs. Abuso de la función judicial.	429
3.4.2.- Factores endógenos y exógenos que influyen en una decisión equivocada.	434
3.4.3.- Desplazamiento de la Responsabilidad del Estado – Juez hacia la Responsabilidad del Estado Administrador.	442
CAPÍTULO IV: CRITERIOS DE ATRIBUCIÓN COMO LÍMITES A LA PRISIÓN PREVENTIVA EN TANTO CAUSAL DE RESPONSABILIDAD DEL ESTADO JUZGADOR.	449
4.1.- ¿Es la condena a personas inocentes una temática de relevancia jurídica que debiese suscitar nuestra atención atendida la actual regulación	

de la responsabilidad del Estado Juzgador?	449
4.1.1.- Antecedentes.	452
4.1.2.- Causas de la condena a las personas inocentes.	454
4.1.2.1.- Problemas en la identificación de los imputados.	459
4.1.2.2.- Utilización de prueba pericial de baja calidad y confiabilidad.	465
4.1.2.3.- Uso de confesiones falsas.	467
4.1.2.4.- Testigos mentirosos o poco confiables.	471
4.1.2.5.- Visión de túnel	473
4.1.2.6.- Deficiente representación legal de los imputados.	475
4.1.3.- Listado de casos de condena a personas inocentes vinculados a falencias del Nuevo Sistema Procesal Penal.	475
4.1.4.- Responsabilidad del Estado Juzgador por error judicial sistémico más allá de la condena a personas inocentes.	482
4.1.4.1.- Caso especial de la prisión preventiva.	483
4.1.5.- Consecuencias de la condena a personas inocentes y de las personas privadas de libertad sujetas a prisión preventiva desde la perspectiva del inocentrismo.	487
4.2.- Historia de la Ley N° 20.050 que modifica la composición y atribuciones del Congreso Nacional, la aprobación de los Tratados Internacionales, la integración y funciones del Tribunales Constitucional y otras materias que indica.	490
4.2.1.- Antecedentes: Necesidad de una reforma constitucional en materia de responsabilidad del Estado Juzgador.	490
4.2.2.- Análisis particular de la reforma constitucional propuesta al artículo 19 N° 7 letra i) de la Carta Fundamental.	497
4.2.2.1.- Trabajo realizado en comisiones y subcomisiones tanto en la Cámara de Diputados como en el Senado.	497
4.2.2.1.1.- Excepción: Planteamiento del diputado BURGOS.	498
4.2.2.2.- Segundo trámite constitucional de la Reforma en la Cámara de Diputados.	499
4.2.2.3.- Tercer trámite constitucional al interior de la Comisión de Constitución, Legislación y Justicia del Senado.	500
4.2.2.4.- Veto presidencial N° 4.	501
4.2.2.4.1.- Discusión en la Cámara de Diputados y en el Senado en relación al veto presidencial N° 4.	504
4.3.- Criterios de atribución como límites a la prisión preventiva en tanto causal de responsabilidad del Estado Juzgador.	508
4.3.1.- Antecedentes: ¿Responsabilidad objetiva o subjetiva?	508
4.3.2.- La falta de servicio.	518
4.3.3.- El sacrificio especial.	526
4.3.4.- El riesgo creado.	535
4.3.4.- Toma de postura: Criterio de atribución como límite a la prisión preventiva en tanto causal de responsabilidad del Estado Juzgador.	537
CONCLUSIONES	548
BIBLIOGRAFÍA	601
ANEXO: Proyectos de Ley de reforma al artículo 19 N° 7 letra i) de la Constitución Política de la República.	616
BOLETÍN N° 743-07. 8 de Julio de 1992. Modifica el artículo 19 N° 7 letra i)	

de la Constitución Política en lo relativo al derecho a indemnización por error judicial. 616

BOLETÍN N° 3468- 07. 9 de Marzo de 2004. Sobre indemnización por error judicial. 618

BOLETÍN N° 5539- 07. 5 de Diciembre de 2007. Modifica artículo 19 N° 7 letra i) de la Constitución Política de la República en lo relativo a la reparación del error judicial. 619

BOLETÍN N° 5745- 07. 22 de Enero de 2008. Modifica el artículo 19 N° 7 letra i) de la Constitución Política de la República en materia de error judicial. . . 623

BOLETÍN N° 6310- 07. 6 de Enero de 2009. Reforma Constitucional en materia de error judicial. 626

BOLETÍN N° 6564- 07. 16 de junio de 2009. Regula procedimiento para pedir indemnización de perjuicios por acción errónea o arbitraria de fiscales. . . . 634

BOLETÍN N° 6722- 07. 6 de octubre de 2009. Modifica artículo 19 N° 7 letra i) de la Constitución Política de la República en relación a la responsabilidad del Estado por error judicial. 638

BOLETÍN N° 7277-07. 27 de octubre de 2012. Sobre indemnización por error judicial. 640

BOLETÍN N° 7699- 07. 8 de junio de 2011. Establece una reforma constitucional que autoriza indemnización por errónea formalización de investigación. 650

TABLA DE ILUSTRACIONES Y CUADROS

CUADRO 1: Caso Salinas Gómez.....144

CUADRO 2: Caso Araya Molina..... 149

CUADRO 3: Caso Vega Rojas..... 156

CUADRO 4: Caso Márquez Fuentes..... 163

CUADRO 5: Caso Yáñez Pavez..... 167

GRÁFICO 1: Problemas más importantes en el país durante el período 2011 – 2012..... 338

GRÁFICO 2: Porcentaje Victimización general de la población chilena entre los años 2005 y 2012..... 340

GRÁFICO 3: Porcentaje de Hogares Victimizados y Revictimizados por algún delito entre los años 2005 y 2012..... 340

GRÁFICO 4: Índice de Temor: Distribución de la Población según nivel de temor Primer Semestre 2013..... 341

GRÁFICO 5: Índice de Percepción de Riesgo de ser Víctima de un Delito en el período Julio de 2010 - Julio de 2013..... 343

GRÁFICO 6: Percepción de aumento de la delincuencia en el país: Tendencia 2005 – 2012.....344

GRÁFICO 7: Frecuencia de casos policiales por delitos de mayor connotación social durante los años 2005 y 2012..... 346

GRÁFICO 8: Tasa nacional anual de casos policiales de mayor connotación social entre los años 2005 y 2012..... 347

GRÁFICO 9: Victimización: Chile respecto de otros países de la región... 348

GRÁFICO 10: Porcentaje de apoyo a la “mano dura” como mejor medida para enfrentar a la delincuencia en el año 2012 en América Latina..... 350

GRÁFICO 11: Porcentaje de apoyo a leyes más duras como mejor medida

para enfrentar a la delincuencia en el año 2012 en América Latina..... 351

GRÁFICO 12: Prisiones Preventivas decretadas y rechazadas por Jueces de Garantía durante los años 2003 a 2007.....	354
GRÁFICO 13: Porcentaje mensual de imputados en Prisión Preventiva sobre el total de imputados ingresados entre Enero de 2008 y Marzo de 2009..	357
GRÁFICO 14: Porcentaje mensual de Prisión Preventiva sobre el total de ingresos mensuales de imputados adultos con delitos de Agenda Corta..	358
GRÁFICO 15: Tasas de prisionización del año 2012.....	384
GRÁFICO 16: Comparación entre los costos sociales de la delincuencia, los costos directos del delito y los costos de la aplicación de la ley.....	385
GRÁFICO 17: Gasto Per Cápita en Seguridad durante el período 2010 - 2012 (moneda nacional 2012).....	391
GRÁFICO 18: Gasto en Seguridad durante el período 2010 – 2012 en miles de pesos.....	391
GRÁFICO 19: Porcentaje del Gasto Público en Seguridad, excluyendo al Poder Judicial, durante el año 2013.....	392
GRÁFICO 20: Porcentaje de Hogares que no denuncian en el período 2008 – 2012.....	399
GRÁFICO 21: Nivel de satisfacción con la actuación de las Policías y de la Fiscalía después de denunciar en el período Julio de 2010 - Julio de 2013.....	399
GRÁFICO 22: Evaluación a autoridades respecto de la delincuencia en el período Julio 2010 – Julio 2013. Nota promedio (escala 1 a 7).....	401
GRÁFICO 23: Percepción de Causas de la Delincuencia en Chile durante el período 2011 – 2012.....	425
GRÁFICO 24: Número de Ingresos de Causas en Juzgados de Garantía y Tribunales Orales en lo Penal entre años 2007 y 2009.....	435
GRÁFICO 25: Promedio nacional de duración de audiencias en minutos en Juzgados de Garantía entre los años 2007 y 2009.....	438
TABLA 1: Evolución de la relación entre temor y victimización.....	345
TABLA 2: Comparación entre Inseguridad percibida y real de Chile y Honduras.....	349
TABLA 3: Evolución del número de imputados formalizados y prisiones preventivas decretadas en la Región Metropolitana durante los años 2006 y 2007.....	355
TABLA 4: Evolución del número de imputados formalizados y prisiones preventivas decretadas a nivel nacional entre el primer semestre 2007 y el primer semestre de 2009.....	356
TABLA 5: Porcentaje de prisiones preventivas decretadas por categoría de delito entre los años 2006 y 2013.....	374
TABLA 6: Porcentaje de prisiones preventivas rechazadas por categoría de delito entre los años 2006 y 2013.....	374
TABLA 7: Costos del crimen y la violencia por porcentaje del PIB en países seleccionados en 2010.....	389
TABLA 8: Asignación presupuestaria según Ley de Presupuesto entre los años 2010 y 2012.....	393
TABLA 9: Resumen de los costos promedio directos e indirectos de la prisión	

preventiva en Chile durante el año 2007 en moneda nacional.....	395
TABLA 10: Costos de operación del sistema carcelario por interno durante el año 2011.....	397
TABLA 11: Porcentaje de aceptación de la justicia por mano propia en América Latina durante el año 2012.....	404
TABLA 12: Número de imputados formalizados sometidos a prisión preventiva durante el período 2006 - 2009.....	437
TABLA 13: Listado de casos de privación de libertad a personas inocentes período 2003 – 2013.....	476