

ABREVIATURAS	IX
--------------------	----

AGRADECIMIENTOS	XI
-----------------------	----

INTRODUCCIÓN	1
1. Presentación.....	1
2. El contencioso-administrativo en Chile.....	2
a. La ausencia de un contencioso-administrativo general	3
b. Las acciones contencioso-administrativas.....	4
c. La legitimación activa contra los órganos estatales	5
d. El procedimiento de la justicia administrativa	6
e. La sentencia de la justicia administrativa.....	7
3. La libre competencia como política pública.....	7
4. El Derecho de la Competencia y la Administración del Estado	9
5. El control de la actividad estatal en un contexto neoliberal	11
6. Hipótesis	15
7. Objetivos.....	15
a. Objetivos específicos.....	15
8. Metodología que se usa en esta investigación	16
9. Plan de la obra	17

PRIMERA PARTE. ASPECTOS HISTÓRICOS E INSTITUCIONALES PARA EL JUZGAMIENTO DE LA ACTIVIDAD ESTATAL POR LOS ÓRGANOS DE LIBRE COMPETENCIA	22
---	----

CAPÍTULO 1. DE CÓMO LA LIBRE COMPETENCIA PASA A SER UNA FORMA DE CONTROL DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO.....	23
--	----

1. Introducción.....	23
2. Génesis de la legislación de competencia: la misión Klein-Saks	23
a. El proyecto de ley de 1957	24
3. La discusión de la Ley 13.305	26
a. La influencia ordoliberal en la ley 13.305.....	28
b. Las expectativas de fomentar la competencia en un régimen de intervención estatal	30
4. La aplicación de la Ley 13.305.....	31
a. La práctica de la Comisión Antimonopolios frente a la Administración	33
b. La nacionalización de la banca y la competencia de la Comisión Antimonopolios...	34
5. El rechazo de la Junta Militar a los monopolios.....	39
6. La práctica de la Comisión Resolutiva en el control de la actividad estatal.....	40
a. Control de la actividad empresarial del Estado	40
b. Control de la actividad del Banco Central.....	44
c. Control en el otorgamiento de plantas de revisión técnica.....	46
d. Control en concesiones de servicios de telecomunicaciones.....	48
e. Control de la actividad municipal	49

CAPÍTULO 2. EL DISEÑO INSTITUCIONAL DEL TDLC COMO UN ÓRGANO DE JUSTICIA ADMINISTRATIVA Y CONTROL DEL ESTADO51

1.	Introducción.....	51
2.	Los diseños institucionales en materia de libre competencia	51
3.	Las funciones y los procedimientos del TDLC	52
4.	La institucionalidad de la ley 13.305: la Comisión Antimonopolios	53
5.	La institucionalidad del DL 211: las comisiones preventivas y la Comisión Resolutiva	55
6.	El TDLC como un tribunal especializado de integración mixta.....	56
7.	Las potestades del TDLC en el marco de un contencioso-administrativo.....	57
8.	La institucionalidad de competencia y los conflictos policéntricos	61
9.	La necesaria independencia del tribunal que juzga a la Administración	63
a.	La insuficiente independencia de la Comisión Resolutiva.....	63
b.	La independencia del TDLC en el contexto de la justicia administrativa	64
10.	La especialización de la justicia administrativa en el contexto de la competencia	66
a.	La integración de economistas permite juzgar el mérito de actuaciones estatales	68
b.	La especialidad y la revisión de la actividad administrativa	70
c.	La cuestión de la especialidad del TDLC y los Tribunales Ambientales.....	71
11.	La reclamación ante la Corte Suprema de las decisiones del TDLC.....	71
a.	La extensión de la revisión judicial de la Corte Suprema	73
b.	Visión crítica a la revisión jurisdiccional y propuesta.....	75

SEGUNDA PARTE. ÁMBITO DEL CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO ANTE EL TDLC78

CAPÍTULO 3. LA ACTIVIDAD ESTATAL REVISADA EN PROCEDIMIENTOS CONTENCIOSOS DEL TDLC.....79

1.	Introducción.....	79
2.	La actividad estatal impugnada en el contencioso-administrativo	80
3.	La prohibición general e indeterminada del DL 211	81
4.	El órgano estatal como sujeto pasivo de infracciones al DL 211	83
5.	La legislación contempla que un órgano estatal debe ejercer sus potestades ajustado a la libre competencia.....	84
6.	El TDLC juzga hechos, actos o convenciones estatales	85
a.	Actos administrativos.....	86
b.	Contratos administrativos.....	87
c.	Hechos.....	89
d.	Omisiones de órganos estatales.....	89
7.	Los órganos estatales no tienen una posición de dominio en el mercado.....	90
8.	Los órganos estatales pueden facilitar la comisión de ilícitos	91
9.	El fin de la dispensa administrativa para actividades de instituciones y empresas públicas.....	92
10.	La aplicación de la ley a las empresas públicas.....	93
11.	Los órganos estatales no pueden ser juzgados por actos reglamentarios ni legislativos	94
a.	La inmunidad de las leyes	94
b.	La inmunidad de los reglamentos.....	95

12. Los órganos estatales participan en actividades económicas.....	96
13. Los órganos estatales pueden ser agentes económicos.....	97
14. Los órganos estatales pueden juzgarse cuando asignan bienes y derechos escasos	98
15. Los órganos estatales pueden juzgarse cuando no son agentes económicos ni asignan bienes escasos	99
16. Los órganos estatales pueden ser juzgados por incumplir las instrucciones del TDLC ..	100

CAPÍTULO 4. JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA DEL TDLC PARA JUZGAR ÓRGANOS ESTATALES EN PROCEDIMIENTOS CONTENCIOSOS..... 105

1. Introducción.....	105
2. La competencia amplia del TDLC para juzgar infracciones	105
3. La incompetencia del TDLC al existir un tribunal que resuelve la controversia.....	108
a. Competencia de Contraloría General de la República.....	110
b. Competencia de superintendencias y órganos administrativos	110
4. La competencia para conocer controversias por concesiones de obra pública	111
5. La competencia del TDLC para conocer controversias en procedimientos de contratación de suministro	113
6. El vuelco del caso “Sonda S.A. c. Servicio de Registro Civil e Identificación”	118
7. El caso “Ramírez y Cía. Ltda. c. MTT” y la competencia para las controversias en licitaciones de plantas de revisión técnica	121
8. La inadmisibilidad de la demanda y la incompetencia de oficio como forma de no juzgar	122
9. Las excepciones a la competencia del TCP	125
10. La solución de la LCD para conductas de competencia desleal	129
11. La solución de la LOCBC para reclamar ante el TDLC	130

CAPÍTULO 5. EL TDLC COMO TRIBUNAL CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO ESPECÍFICO 131

1. Introducción.....	131
2. Las acciones contencioso-administrativas especiales.....	131
3. El contencioso especial contra actos del Banco Central.....	132
a. El reclamo de legalidad ante la Corte de Apelaciones de Santiago.....	133
b. El contencioso-administrativo especial ante el TDLC	133
c. El control por la libre competencia en la historia de la LOCBC	134
d. El alcance del control del TDLC sobre actuaciones del Banco Central	137
4. El contencioso de la ley de certificación de exportaciones	138
5. El contencioso de la potestad inspectora de la FNE	139
a. El control de la potestad inspectora en la práctica del TDLC	140
6. El contencioso de operaciones de concentración.....	143
a. El control de la eficiencia y riesgos de la operación	144
b. El control de la proporcionalidad de las medidas.....	144
c. La controversia sobre el alcance de la revisión del TDLC.....	146

CAPÍTULO 6. LA POTESTAD CONSULTIVA DEL TDLC COMO MECANISMO DE CONTROL DE LA ADMINISTRACIÓN	150
1. Introducción.....	150
2. El origen de la potestad consultiva	150
3. La potestad consultiva no es jurisdiccional	151
4. Es una potestad preventiva	152
5. La potestad consultiva responde a la indeterminación del ilícito	153
6. La actividad estatal sometida a consulta.....	154
7. La consulta de actos estatales por terceros con interés legítimo.....	156
8. La admisibilidad como forma de control de una solicitud contenciosa.....	159
TERCERA PARTE. ALCANCE Y EFICACIA DE LA DECISIÓN DEL TDLC AL CONTROLAR LA ACTIVIDAD ESTATAL	163
CAPÍTULO 7. LA TUTELA CAUTELAR Y LAS ACTUACIONES PÚBLICAS	164
1. Introducción.....	164
2. La tutela cautelar en materia de justicia administrativa.....	164
3. La tutela cautelar del TDLC ante las actuaciones estatales	165
a. Requisitos para la dictación de medidas cautelares.....	167
b. Medidas precautorias que puede adoptar el TDLC	167
c. El interés común y la ponderación de intereses.....	168
d. Las medidas se orientan a darle eficacia a una eventual sentencia condenatoria contra los órganos estatales.....	170
e. Las medidas precautorias deben ser proporcionales.....	171
f. Antecedentes para dictar una medida: presunción grave del derecho.....	172
g. La cuestión de la presunción de legalidad de los actos administrativos.....	173
h. Las medidas pueden decretarse de oficio o a petición de parte.....	173
i. Alzamiento de las medidas contra la Administración	174
j. Cauciones	174
4. La cautela durante el procedimiento de consulta.....	175
CAPÍTULO 8. LA SENTENCIA DEFINITIVA EN EL CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO DEL TDLC	178
1. Introducción.....	178
2. La sentencia definitiva del TDLC en materia de justicia administrativa.....	178
a. El contenido de la sentencia del TDLC.....	179
b. Modificación o término de actos, contratos, convenios, sistemas o acuerdos.....	180
c. Término o modificación de contratos administrativos	185
d. Modificación o disolución de personas jurídicas de derecho privado.....	187
e. Imposición de multas contra órganos estatales	187
f. Prohibiciones de contratar con el Estado y de adjudicarse concesiones	188
g. Adopción de medidas preventivas, correctivas o prohibitivas respecto de los órganos de la Administración del Estado.....	188
3. Recomendaciones a servicios públicos.....	190

4.	Indemnización de perjuicios	192
5.	La ejecución de la sentencia condenatoria contra órganos estatales	192
6.	La cosa juzgada de la sentencia del TDLC en materia administrativa	194
CAPÍTULO 9. LA RESOLUCIÓN DE LA POTESTAD CONSULTIVA COMO UN PERMISO		196
1.	Introducción.....	196
2.	La resolución de la potestad consultiva como potestad interpretativa.....	196
3.	La consulta como contencioso de interpretación respecto de actos estatales	197
4.	La resolución favorable de la potestad consultiva como un permiso	200
5.	La resolución favorable es un acto administrativo	203
6.	La resolución favorable puede establecer condiciones.....	204
7.	Condiciones establecidas en resoluciones que afectan a la Administración.....	206
8.	La resolución favorable y la cosa juzgada.....	208
CUARTA PARTE: CRITERIOS SUSTANTIVOS DEL TRIBUNAL DE DEFENSA DE LA LIBRE COMPETENCIA PARA JUZGAR LA CONDUCTA ESTATAL		211
CAPITULO 10. LA LIBRE COMPETENCIA COMO CRITERIO PARA JUZGAR LA ACTIVIDAD ESTATAL.....		212
1.	Introducción.....	212
2.	El bien jurídico como criterio para juzgar la actividad estatal	212
3.	El bien jurídico como una forma de reducir de la vaguedad	212
4.	El bien jurídico como criterio orientador para el TDLC	214
5.	El desarrollo jurisprudencial del bien jurídico y la actividad estatal	215
6.	La eficiencia de la Administración.....	217
7.	Libre competencia y libre concurrencia	218
8.	La libre competencia y la actividad de servicio público.....	220
a.	Los objetivos de las empresas públicas	224
b.	La aplicación matizada de las normas de libre competencia por efecto de los tratados internacionales.....	225
CAPÍTULO 11. EL OTORGAMIENTO DE MONOPOLIOS Y LA ASIGNACIÓN DE BIENES O DERECHOS ESCASOS COMO CRITERIOS PARA JUZGAR LA ACTIVIDAD ESTATAL.....		228
1.	Introducción.....	228
2.	La concesión estatal de monopolios antes de la legislación de competencia	228
3.	El otorgamiento administrativo de monopolios como desvío de poder.....	229
4.	La prohibición de otorgar monopolios de la Ley 13305.....	230
5.	La aplicación de la regla por la Comisión Resolutiva	230
6.	El otorgamiento de monopolios y la Constitución de 1980.....	232
7.	La aplicación de la regla por el TDLC	233
8.	La asignación de recursos públicos escasos por la Administración	237
a.	Aplicación por la Comisión Resolutiva.....	238

b.	Aplicación por el TDLC.....	238
CAPÍTULO 12. LA SUBSIDIARIEDAD, LA IGUALDAD Y LA EXCLUSIÓN COMO PRINCIPIOS PARA JUZGAR LA ACTIVIDAD ESTATAL.....		243
1.	Introducción.....	243
2.	La subsidiariedad como principio de la institucionalidad	243
3.	La subsidiariedad y la Constitución.....	245
4.	La aplicación del principio antes de la creación del TDLC.....	247
5.	La aplicación del principio por el TDLC.....	247
6.	La aplicación de la regla por el TDLC	249
7.	La aplicación del principio por la Corte Suprema	251
a.	La subsidiariedad como límite de la libre competencia	252
b.	La subsidiariedad y el trato igualitario con empresas privadas	254
8.	La igualdad de trato y la no discriminación del Estado como principio para juzgar la actividad estatal	256
a.	Aplicación por la Comisión Resolutiva.....	259
b.	Aplicación por el TDLC.....	259
9.	El ejercicio arbitrario de potestades públicas con fines exclusorios.....	262
CAPÍTULO 13. EL CONTROL DE DISCRECIONALIDAD, LA PROPORCIONALIDAD Y EL MÉRITO POR EL TDLC		264
1.	Introducción.....	264
2.	Las potestades discrecionales y el control de la intervención económica	264
a.	La discrecionalidad y los <i>resquicios legales</i>	267
b.	El control por la Comisión Resolutiva	270
c.	El control del TDLC.....	270
d.	El control por la Corte Suprema.....	272
3.	La proporcionalidad como criterio para juzgar la actividad estatal.....	272
a.	Idoneidad de la actuación	275
b.	Necesidad de la actuación	276
c.	Proporcionalidad en sentido estricto	276
d.	Aplicación por la Comisión Resolutiva.....	276
e.	Aplicación por el TDLC.....	277
4.	El análisis costo-beneficio como mecanismo de control	279
5.	Las críticas al control de la proporcionalidad y las fallas del Estado	282
6.	El control del gasto público	284
7.	El control del TDLC como una revisión del mérito de la actuación estatal	286
CONCLUSIONES		288
BIBLIOGRAFÍA.....		295