

ÍNDICE.

Agradecimientos.....	
A manera de exordio.....	3
CAPÍTULO I	
LA CONSTITUCIÓN Y LA OPERATIVIDAD DEL MARCO CONSTITUCIONAL EN EL DISEÑO Y APLICACIÓN REGULATORIO.....	9
<i>Normatividad, derechos fundamentales. Intervención Estatal. Orden Público Económico. Constitución Económica. Subsidiariedad. Solidaridad.</i>	
1.- Presupuestos primarios de la intervención administrativa. El valor normativo de la Constitución y los Derechos Fundamentales.....	10
1.1.- Antecedentes.....	10
1.2.- La Constitución como norma jurídica básica. Los fundamentos del valor normativo.....	14
1.3.- Los Derechos Fundamentales. Impactos en el derecho positivo, en la democracia y en el mercado.....	18
2.- Algunas cuestiones elementales de la fisonomía constitucional de la regulación económica. El marco constitucional de la Intervención Administrativa en los mercados.....	26
2.1.- Orden Público Económico.....	26
2.1.1.- Antecedentes.....	26
2.1.2.- Las múltiples aproximaciones conceptuales al Orden Público Económico.....	28
2.1.3.- El Orden Público Económico en la doctrina nacional.....	30
2.1.4.- Una alternativa de solución. El retorno a los principios de libertad e igualdad y una interpretación coherente y democrática de las disposiciones constitucionales.....	33
2.2.- Constitución Económica.....	35
2.2.1.- Cuestión previa.....	35
2.2.2.- Neutralidad de la Constitución Económica.....	36
2.2.3.- La opción económica e ideológica de la Constitución. Las reformas y el paso al <i>techo ideológico abierto</i>	39
2.2.4.- Algunas notas sobre la idea de Estado Subsidiario.....	42
2.2.5.- Contenido y Garantías de la Constitución Económica.....	47
2.3.- La interacción normativa-institucional entre el Estado y la sociedad. Las ideas de subsidiariedad y la solidaridad. Las dimensiones activa y pasiva de protección de los derechos fundamentales.....	51
2.3.1.- Antecedentes.....	51
2.3.2.- Las justificaciones ético-jurídicas de la intervención Estatal en la economía.....	54
2.3.3.- El Principio de Igualdad y No Discriminación Arbitraria.....	56
2.3.4.- El Principio de Solidaridad.....	58

CAPÍTULO II

UN ACERCAMIENTO PRELIMINAR A LA NOCIÓN DE REGULACION ADMINISTRATIVA ECONÓMICA.....	62
<i>Elementos conceptuales y contextuales: cuestiones de concepto, características, funciones, fundamento y criterios de regulación. Los sujetos.</i>	
1.- Cuestiones conceptuales.....	63
1.1.- Antecedentes.....	63
1.2.- Un concepto inicial.....	64
1.2.1.- Una brevísima disquisición conceptual sobre el mercado.....	66
1.3.- Intentos clasificatorios.....	69
1.3.1.- Regulación directa y regulación indirecta.....	69
1.3.2.- Regulación económica y regulación social.....	70
1.3.3.- Regulación económica y regulación externa.....	70
1.3.4.- Regulación atendiendo a la naturaleza normativa y regulación atendiendo al objeto normativo.....	71
1.3.5.- Opción por Regulación Administrativa Económica.....	76
1.4.- Perspectivas históricas-económicas descriptivas y normativas de la regulación.....	77
1.5.- El <i>Espacio Regulatorio</i> : una noción funcional a la comprensión del concepto y del fenómeno de la regulación.....	81
1.5.1.- La articulación (regulación) de los intereses y el poder en el <i>Espacio Regulatorio</i>	83
1.5.2.- Otros elementos definitorios del <i>Espacio Regulatorio</i> : los rasgos propios, el paisaje político, las concepciones jurídicas y del poder público.....	88
1.5.3.- El modelo de regulación para la competencia.....	92
1.6.- Rasgos significativos de la Regulación Administrativa Económica.....	96
1.7.- El espacio regulatorio y la recomposición de las relaciones entre el Estado y la sociedad. Acerca de lo público y lo privado y las nuevas formas de comprensión de la actividad administrativa.....	99
1.7.1.- Antecedentes.....	99
1.7.2.-Una revisión concretizada.....	101
1.8.- El gran cambio de paradigma de la intervención pública. La regulación y el gatopardismo del Servicio Público: la inevitable presencia del "Estado más que Mínimo".	111
1.8.1.- Cuestiones conceptuales: algunas palabras.....	122
1.8.2.- Servicio Público, Función Pública y Gestión Económica. Servicios públicos impropios. Delimitaciones conceptuales.....	131
1.8.3.- <i>Publicatio</i> , Grados, Gestión y Títulos habilitantes.....	135
1.8.4.- Ajuste a un entorno de competencia.....	140
1.8.5.- El gatopardismo del Servicio Público.....	142
2.- Algunas consideraciones a la referencia subjetiva regulatoria.....	145
2.1.- Antecedentes.....	145
2.2.- Análisis general de las agencias regulatorias chilenas.....	145
2.2.1.- Las formas como se estructuran las entidades fiscalizadoras.....	147
2.2.2.- Organización.....	149
2.2.3.- Precisión del sujeto fiscalizado.....	150

2.2.4.– Facultades.....	151
2.2.4.1.– Facultad Normativa.....	151
2.2.4.2.– Facultad fiscalizadora.....	152
2.2.4.3.– Facultad Sancionatoria.....	153
2.2.4.4.– Facultad de Dirimir Conflictos.....	153
2.3.– Los destinatarios: Regulados.....	153
CAPÍTULO III	
FUNCIONALIDAD Y DISFUNCIONALIDAD REGULATORIA.....	157
<i>Las funciones de la regulación pública y la funcionalidad privada de la regulación.</i>	
1. Las funciones de la regulación.....	158
1.1.– Antecedentes. La diferencia entre <i>explicar</i> y <i>justificar</i> una estrategia regulatoria.....	158
1.2.– Otras razones.....	160
2.– Las justificaciones o causas de la Regulación: fallas de mercado y justicia distributiva.....	161
2.1.– Las Fallas de Mercado.....	161
2.1.1.– La existencia de monopolios o las fallas de la competencia.....	163
2.1.2.– Los problemas de acción colectiva, la cuestiones de coordinación y los costos de transacción.....	166
2.1.3.– Problemas de información inadecuada o asimetrías de información.....	172
2.1.4.– Las Externalidades.....	178
2.1.5.– Mercados incompletos.....	185
2.1.6.– Selección Adversa y Riesgo Moral.....	186
2.1.7.– El paro, la inflación y el desequilibrio.....	187
2.2.– Las razones de justicia distributiva.....	187
2.2.1.– Los espacios aplicativos de la justicia distributiva.....	187
2.2.2.– Categorización de las razones para una política basada en la justicia distributiva.....	193
2.2.2.1.– La Redistribución y los bienes preferentes.....	194
2.2.2.2.– La Equidad.....	196
2.2.2.3.– Aspiraciones Colectivas.....	200
2.2.2.4.– Experiencias variadas y formación de preferencias.....	205
2.2.2.5.– La Subordinación Social: las estrategias anti-discriminación.....	211
2.2.2.6.– La modificación de las preferencias endógenas.....	212
2.2.2.7.– La irreversibilidad, el medioambiente y la justicia entre generaciones.....	214
2.2.3.– Los problemas de la categorización de las normas regulatorias en los diversos grupos de justificaciones y los problemas del control judicial.....	220
2.2.3.1.– La incidencia en el Control Judicial.....	221
2.2.3.2.– Los Paneles de Expertos.....	227
3.– La funcionalidad privada de la regulación. Los Móviles de la Regulación (las explicaciones). El “problema” de los intereses privados.....	229
3.1.– El Interés privado y los Grupos de interés.....	229
3.1.1.– La Teoría del Interés Privado.....	229

3.1.2.– Los Grupos de Interés.....	232
3.1.3.– La transferencia de intereses de grupo y la búsqueda de ventajas (<i>rent-seeking</i>)....	234
3.1.4.– El <i>lobby</i>	237
3.1.4.1.– Antecedentes.....	237
3.1.4.2.– El <i>Lobby</i> en Chile.....	242
CAPÍTULO IV	
LAS FALLAS DE ESTADO.....	246
<i>Las limitaciones factuales de la regulación. El contrapunto de las causas de la intervención administrativa en los mercados.</i>	
1.– Limitaciones factuales de la regulación. Las fallas de Estado.....	247
1.1.– Antecedentes.....	247
1.2.– El Interés Público.....	248
1.3.– Algunos problemas de la teoría del interés público.....	249
1.4.– El contrapunto: la Teoría de la Elección Pública (<i>Public Choice</i>).....	251
1.5.– Las condiciones de intervención del Estado.....	253
1.6.– Los problemas del Estado.....	255
1.6.1.– Problemas de información limitada.....	255
1.6.2.– Problemas de control limitado de empresas privadas.	256
1.6.3.– Problemas de control limitado de burocracia.....	256
1.6.4.– Limitaciones impuestas por procesos políticos.....	256
1.7.– Las fallas de Estado.....	256
1.7.1.– Fallas derivadas de los problemas de información.....	257
1.7.2.– Fallas derivadas de la influencia de los grupos de interés.....	260
1.7.2.1.– La Captura Regulatoria.	260
1.7.2.2.– La Puerta Giratoria (<i>revolving door</i>).....	264
1.7.2.3.– El <i>Lobby</i>	268
1.7.3.– Fallas derivadas de la pertenencia política.....	268
1.7.3.1.– Falibilidad y calidad de los líderes.....	268
1.7.3.2.– Sostenibilidad o consistencia en las decisiones.....	270
1.7.4.– La Autonomía del regulador, la <i>accountability</i> y el problema de su discrecionalidad.....	270
1.7.4.1.– La Autonomía o Independencia del Regulador o la Agencia.....	270
1.7.4.1.1.– Ventajas. Credibilidad y Consistencia Dinámica.....	274
1.7.4.1.2.– Desventajas. [Captura y] <i>Accountability</i>	276
1.7.4.2.– La Discrecionalidad.....	278
1.7.5.– La separación entre costos e ingresos.....	284
2.– El Procedimiento Administrativo Regulatorio: un lugar donde integrar de las Teorías del interés privado y público.....	286
2.1.– Una comprensión necesaria: la distinción entre el fundamento axiológico constitucional de la intervención regulatoria (título) y el criterio específico de regulación sectorial como razón técnica.....	287
2.2.– El Proceso Administrativo como eje integrador de las teorías.....	289
a) La Motivación.....	289

b) La Decisión.....	290
c) La Ejecución.	291
2.3.- El Procedimiento Administrativo y su <i>diversidad funcional</i> como receptor de las Teorías normativa y descriptiva de la regulación.....	291
a) Como mecanismo de ordenación de la actuación administrativa.....	293
b) Como sede de composición de intereses.....	293
c) Como mecanismo de garantía.....	294
CAPÍTULO V	
LOS LÍMITES DE LA REGULACIÓN ADMINISTRATIVA ECONÓMICA.....	298
<i>Las limitaciones normativo-valorativas y el Estado de Costo-Beneficio.</i>	
1.- Antecedentes.....	299
2.- Limitaciones normativo-valorativas.....	300
2.1.- Limitaciones de configuración institucional y sujeción general al derecho.....	300
2.2.- Limitaciones jurídicas: los principios de proporcionalidad, igualdad y Estado de Derecho como cláusulas generales de limitación a la actividad administrativa regulatoria y materialización de garantía de los derechos fundamentales.....	301
3.- Sunstein y el Estado de Costo-Beneficio.....	303
a.- Evaluación de la magnitud del problema.....	308
b.- Evaluación de transacciones.....	308
c.- Evaluación de Herramientas.....	308
CAPÍTULO VI	
INSTRUMENTARIO DE LA REGULACIÓN ADMINISTRATIVA ECONÓMICA.....	311
<i>Las formas tradicionales de intervención y la superación de las técnicas de policía administrativa. Los instrumentos inteligentes. Autorregulación.</i>	
1. Antecedentes.....	312
2.- La Ley como instrumento primario; la reserva legal y la necesidad del ámbito colaborativo reglamentario.....	314
3.- Títulos, formas y técnicas de intervención. Los momentos y los instrumentos de la acción administrativa.....	317
3.1.- Títulos de intervención.....	318
3.2.- Formas de intervención.....	319
3.3.- Técnicas de intervención.....	320
3.4.- Intercambiabilidad de formas y técnicas.....	321
4.- Las formas de intervención Administrativa. La Policía Administrativa y sus técnicas como antecedentes de la actividad de regulación administrativa económica.....	322
4.1.- Límites de este trabajo.....	322

4.2.– Las formas en particular.....	324
4.2.1.– La actividad de fomento.....	324
4.2.2.– La actividad Empresarial del Estado.....	324
4.2.3.– El Servicio Público.....	325
4.2.4.– La Policía Administrativa. Su necesaria recomposición (o superación) como forma de intervención como requisito de eficiencia y eficacia de la actividad pública.....	325
4.2.4.1.– La noción tradicional de Policía Administrativa.....	326
4.2.4.2.– Las técnicas de policía administrativa. Sistematización.....	329
4.2.4.2.1.– Regulaciones.	329
4.2.4.2.2.– Prohibiciones y obligaciones.....	330
4.2.4.2.3.– Actos de comprobación: certificaciones, homologaciones y verificaciones.....	331
4.2.4.2.4.– Las Autorizaciones.....	332
4.2.4.2.5.– Sanciones Administrativas.....	333
4.2.4.3.– La superación o la necesaria recomposición de la policía administrativa. La creciente complejidad del objeto regulatorio y la sociedad de riesgo exigen un cambio en las técnicas de intervención.....	336
5. El Instrumentario Regulatorio. La necesidad permanente de revisión y ajuste basado en el objeto normativo y en la necesidad jurídica de la Administración de concreción factual de los imperativos de proporcionalidad y eficiencia.....	339
5.1.– Antecedentes. Las nuevas dimensiones de la intervención administrativa. Liberalización, privatización de funciones públicas, colaboración público privada, recurrencia a mecanismos privados para la intervención.....	340
5.2.– Los instrumentos tradicionales. (de policía administrativa).....	341
5.3.– Seguridad y Calidad. Normas técnicas.....	341
5.3.1.– Los Riesgos. La determinación política del nivel de riesgo tolerado.....	341
5.3.2.– Seguridad y disminución óptima del riesgo. La referencia normativa.....	345
5.3.3.– Seguridad y sus instrumentos.....	347
5.3.4.– Calidad.....	349
5.3.5.– Las Normas Técnicas.....	350
5.3.5.1.– Normas Técnicas en sentido estricto (o de aplicación voluntaria).....	352
5.3.5.2.– Reglamentaciones técnicas.....	353
5.3.5.3.– La cláusula técnica. Referencia al estado de la técnica o a la mejor tecnología disponible.....	354
5.4.– Los instrumentos inteligentes. Nuevas técnicas de intervención administrativa o el llamado giro <i>hayekiano</i>	356
5.4.1.– Divulgación de información. La claridad como desinfectante.....	358
5.4.2.– Los incentivos económicos. <i>El que contamina paga</i> y los permisos de emisión transables.....	363
5.4.3.– La vía contractual. Contratos de reducción de riesgos.....	368
5.4.4.– Ambientalismo de libre mercado.....	370
5.5.– La Autorregulación. Otro instrumento de intervención administrativa.....	372
5.5.1.– Antecedentes.....	372
5.5.2.– Los espacios de autorregulación.....	374
5.5.3.– Contenido.....	377
5.5.4.– Funciones y Efectos.....	378
5.5.3.– Autorregulación regulada.....	380

A MODO DE COLOFÓN.....	383
BIBLIOGRAFÍA (básica y complementaria).....	387
ÍNDICE.....	402