

# Derecho, Justicia y Libertad

Pablo  
Ruiz-Tagle

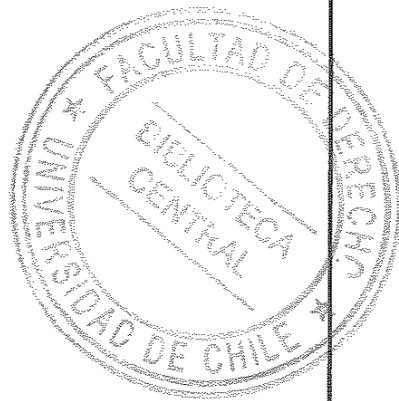


85



PABLO RUIZ-TAGLE

**DERECHO, JUSTICIA  
Y LIBERTAD**  
ENSAYOS DE DERECHO CHILENO  
Y COMPARADO



Primera edición: 2002  
Primera reimpresión: 2008

*Reservados todos los derechos conforme a la ley*

ISBN 978-968-476-403-3

© Pablo Ruiz-Tagle

© Distribuciones Fontamara, S. A.

Av. Hidalgo No. 47-b, Colonia del Carmen  
Deleg. Coyoacán, 04100, México, D. F.

Tels. 5659 • 7117 y 5659 • 7978 Fax 5658 • 4282

Email: fontamaramx@yahoo.com.mx

Impreso y hecho en México  
*Printed and made in Mexico*

## ÍNDICE

<b>PREFACIO</b> .....	7
a) Derecho .....	8
b) Justicia .....	9
c) Libertad .....	11
<b>I. DERECHO</b> .....	13
<b>FUNCIONES SOCIALES RELACIONADAS CON EL DERECHO</b> .....	15
a) Introducción .....	15
b) La persona común .....	16
c) La víctima y el criminal .....	21
d) El juez .....	24
e) El abogado y el jurista .....	29
f) El político .....	33
g) El legislador .....	35
h) La burocracia .....	37
Bibliografía .....	39
<b>DERECHO Y LENGUAJE: LAS DEFINICIONES LEGALES</b> .....	41
a) Interpretación sin certeza .....	41
b) Los conceptos descriptivos determinados .....	42
c) Los conceptos descriptivos indeterminados .....	43
d) Los conceptos normativos indeterminados .....	43
e) El reconocimiento del mundo externo .....	45
Bibliografía .....	46
<b>LA NOVELA LEGAL EN SERIE Y EL CONCEPTO DEL DERECHO; UNA TEORÍA DE RONALD DWORKIN</b> .....	47

a) Describiendo la idea de la novela legal en serie .....	47
b) ¿Quién escribe y quién lee la novela legal en serie? .....	49
c) Ejecución y adaptación de la novela legal en serie .....	51
d) La novela legal en serie coexistiendo con otros géneros literarios .....	52
e) Diferentes categorías de novelas legales en serie .....	54
f) Conclusión .....	57
Bibliografía .....	58
<b>ALGUNAS IDEAS SOBRE LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO INTERNACIONAL AMERICANO .....</b>	<b>59</b>
a) Introducción .....	59
b) Principios de Derecho Internacional .....	61
c) Evaluación del pensamiento de Alejandro Álvarez .....	63
Bibliografía .....	68
<b>II. JUSTICIA .....</b>	<b>71</b>
<b>LA PRIORIDAD DEL DERECHO SOBRE EL CONCEPTO DEL BIEN EN LA TEORÍA MORAL DE JOHN RAWLS ..</b>	<b>73</b>
a) Introducción .....	73
b) Explicación general acerca de la teoría de Rawls .....	74
– La estructura básica de la sociedad.	
– Los dos principios de justicia.	
– La posición original y el velo de ignorancia.	
c) El concepto del derecho en Rawls .....	81
d) El concepto del bien en Rawls .....	83
– Noción restringida acerca del bien.	
– Noción completa acerca del bien.	
e) El concepto de prioridad en la teoría de Rawls .....	87
f) Consecuencias de la prioridad del derecho sobre el bien .....	89
Bibliografía .....	90
<b>ANÁLISIS COMPARADO DE LA FUNCIÓN JUDICIAL .....</b>	<b>91</b>
a) Introducción .....	91
b) Criterios de comparación de los sistemas legales .....	92
c) Criterios de análisis comparado de la función judicial .....	94
– Función judicial jerarquizada <i>versus</i> función judicial coordinada.	
– Función judicial reactiva <i>versus</i> función judicial activa.	
– Resolver conflictos <i>versus</i> implementar políticas.	

– Visión judicial científica <i>versus</i> visión judicial popular.	
– Visión judicial comprensiva <i>versus</i> visión judicial discreta.	
– Adjudicación por precedentes, legislativa o constitucional.	
d) La función judicial chilena de acuerdo a los criterios expuestos .....	106
e) Propuestas de reforma a la función judicial chilena .....	107
– La propuesta conservadora de fortalecimiento judicial.	
– Otras propuestas de reforma: Independencia judicial personalizada.	
f) Propositiones comparativas de reforma .....	117
Bibliografía .....	120
<b>UN LUGAR PARA EL AMOR EN EL ESTADO LIBERAL....</b>	<b>123</b>
a) Introducción .....	123
b) El amor en las distintas concepciones de justicia .....	124
c) El amor en el contexto del diálogo liberal .....	127
– Nacimiento.	
– Inmigración.	
– Educación.	
– Definición de roles.	
d) Conclusión .....	135
Bibliografía .....	136
<b>III. LIBERTAD .....</b>	<b>137</b>
<b>APUNTES SOBRE LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y CENSURA EN CHILE .....</b>	<b>139</b>
a) Regulación estatal de la libertad de expresión y sus instituciones .....	139
– Instituciones de la colonia.	
– Los tribunales y la libertad de expresión.	
– El consejo de calificación cinematográfica.	
– El consejo nacional de televisión.	
– El CONAR, la ARCHI y ANATEL.	
b) La jurisprudencia y la regulación de la libertad de expresión.	153
c) Un resumen del derecho sustantivo y la libertad de expresión.	161
– La constitución chilena y sus contrastes.	
– Leyes fundamentales.	
d) Breves comentarios finales. ....	168
Bibliografía .....	170
Apéndice .....	171

<b>LA REGULACIÓN DE LA TELEVISIÓN:</b>	
<b>¿UN PUENTE SOBRE EL RÍO KWAI?</b> .....	175
a) Observaciones sobre los resultados de la encuesta .....	176
– El carácter ofensivo de la televisión chilena.	
– Las sugerencias de programación directa al televidente.	
– La regulación de la televisión.	
– La familia como ente regulador de la televisión.	
– Afirmaciones generales sobre la televisión.	
b) Una regulación liberal de la televisión chilena .....	182
– Primera propuesta.	
– Segunda propuesta.	
– Tercera propuesta.	
Bibliografía .....	188
<b>DEBATE PÚBLICO RESTRINGIDO EN CHILE (1980-1988).</b>	189
a) Restricciones constitucionales y legales al debate público .....	189
– El pluralismo restringido del artículo octavo.	
– Ley N° 6.026, de 1937, sobre seguridad interior del Estado.	
– Ley 8.897, de 1948, sobre defensa de la democracia.	
– Ley 12.927, de 1958, sobre seguridad del Estado.	
b) Intentos de legitimación del pluralismo restringido .....	196
– La conexión forzada con la constitución alemana.	
– Decisiones del Tribunal Constitucional relativas al artículo 8°.	
– Solicitud y decisión contra el MDP.	
– El requerimiento y decisión contra el Sr. Clodomiro Almeyda.	
c) Estrategias para mitigar las restricciones al debate público en Chile .....	203
– Lograr la derogación técnica del artículo 8° por la vía jurisprudencial.	
– Superar el prejuicio y la neutralidad con un debate público democrático.	
d) Conclusión .....	210
Bibliografía .....	211
Índice de nombres .....	213
Índice analítico .....	217



## Pablo Ruiz-Tagle

Doctor en Derecho por la Universidad de Yale. En la actualidad es profesor de Derecho Constitucional e Introducción al Derecho en la Universidad de Chile. Entre sus libros destacan *Revisión crítica del Derecho* y *Propiedad intelectual y contratos*.

El presente libro recoge artículos aparecidos a lo largo de los últimos veinte años, y materiales inéditos en los que se intenta reivindicar la tradición jurídica liberal chilena. El derecho, la justicia y la libertad son tres valores que se intentan definir y comprender a lo largo del libro, como valores propiamente tales y como fundamento de organizaciones sociales concretas. Estos tres valores podrían compararse a los que inspiraron la Revolución Francesa y que sirvieron de modelo a Andrés Bello: libertad, igualdad y fraternidad. En esta obra la fraternidad corresponde a la justicia; la igualdad a la reivindicación de las personas comunes en el estudio del Derecho. La libertad se ha conservado con el mismo nombre, aunque es importante distinguirla de su versión extremista neoliberal. Nuestra tradición es liberal y no libertaria (neoliberal).



UNIVERSIDAD DE CHILE



3 5601 20232 9540