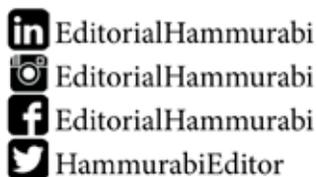


ALEJANDRO GÓMEZ SOTOMAYOR

# LA MOTIVACIÓN

PRINCIPIO GENERAL DEL DERECHO PÚBLICO



# Eh EDITORIAL HAMMURABI

LA MOTIVACIÓN

PRINCIPIO GENERAL DEL DERECHO PÚBLICO

© Es propiedad del autor: Alejandro Gómez Sotomayor

ISBN: 978-956-6072-74-4

Tiraje 500 ejemplares 1ª Edición, julio de 2022

Editor: Manuel Alvarez Cabello

Teléfono: +56955258948

Correo electrónico: [manuel.alvarez@editorialhammurabi.com](mailto:manuel.alvarez@editorialhammurabi.com)

Sitio web: [www.editorialhammurabi.com](http://www.editorialhammurabi.com)

Portada y diagramación: Editorial Hammurabi

Impresión: Impreso en Grafica LOM

IMPRESO EN CHILE / PRINTED IN CHILE



## ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor. El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento, de la presente publicación, queda expresamente prohibido.

Usos infractores pueden constituir delito.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son responsabilidad exclusiva del autor)

*Dedico este trabajo de investigación a mi familia, padres y hermanos, a mi novia Alejandra que me ha acompañado desde el primer año de la carrera de Derecho, siendo un apoyo incansable.*

*Dedico asimismo esta tesis a don Luis Bates Hidalgo, gran amigo y un verdadero maestro, quien me ha apoyado y alentado a continuar mis estudios.*

*Por último, a don Gustavo Fiamma Olivares, quien ha sido un pilar fundamental en este proceso. Su dedicación y amistad hacen que este trabajo también sea suyo.*

*“Lo que somos se lo debemos a otras personas, vivas y muertas”*

*“Vencer no es convencer y hay que convencer sobre todo ...”*

*Miguel de Unamuno.*



# ÍNDICE

Preámbulo .....	13
Introducción .....	15

## CAPÍTULO I

### CONCEPTUALIZACIÓN

1. Definición Positiva .....	17
a. Doctrina en Chile .....	18
b. Doctrina comparada .....	19
2. Definición negativa .....	21
a. Diferencia entre motivación y causa .....	21
b. Diferencia entre motivación y motivos .....	21
c. Diferencia entre motivación y fin .....	22

## CAPÍTULO II

### NATURALEZA JURÍDICA DE LA MOTIVACIÓN

Principio, Obligación y Derecho .....	23
---------------------------------------	----

## CAPÍTULO III

### PRINCIPIOS JURÍDICOS RELACIONADOS CON LA MOTIVACIÓN

1. Principio de Servicialidad .....	30
2. Principio Democrático .....	32
3. Principio de Legalidad .....	33
4. Principio de Responsabilidad .....	35
5. Principio de Control .....	36
6. Principio de Objetividad o Imparcialidad .....	37
7. Principio de Razonabilidad y Proporcionalidad .....	38
8. Principio de Seguridad Jurídica .....	40
9. Principio de Transparencia y Publicidad y Lenguaje Claro .....	41

10. Principio de Congruencia .....	42
11. Principio de Interdicción a la Arbitrariedad .....	43
12. Principio de buena administración .....	44

#### CAPÍTULO IV

##### CLASIFICACIÓN DE LA MOTIVACIÓN

1. En cuanto al acto que la contiene .....	47
a. Motivación en el acto principal o contextual .....	47
b. Motivación en un acto accesorio o no contextual .....	47
2. En cuanto a su oportunidad .....	48
a. Motivación previa .....	48
b. Motivación Coetánea .....	48
c. Motivación <i>ex post</i> .....	<b>48</b>
3. En cuanto a su suficiencia .....	49
a. Motivación suficiente .....	49
b. Motivación insuficiente .....	50
4. En cuanto a su coherencia .....	50
5. En cuanto a su extensión .....	50

#### CAPÍTULO V

##### REQUISITOS DE LA MOTIVACIÓN

1. Escrita .....	51
2. Extensión .....	52
3. Suficiencia .....	52
4. Coherencia .....	53

#### CAPÍTULO VI

##### FUNCIONES DE LA MOTIVACIÓN

1. Función intraprocesal .....	55
2. Función extraprocesal .....	55

#### CAPÍTULO VII

##### LA MOTIVACIÓN DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS PROPIAMENTE TALES

1. La motivación de los actos administrativos antes de la Ley N° 19.880 .....	57
2. Caso Rosas Díaz/Director de Investigaciones .....	59
3. Jurisprudencia de la Contraloría General de la República antes de la Ley 19.880 .....	61
a. Retiro temporal funcionarios de la Policía de Investigaciones .....	62
b. Decreto de Salud que aprueba ampliación de plazo para ejecución de proyecto encargado a un tercero mediante licitación .....	63
c. Resolución de SEREMI que modifica contratos de concesión .....	64

d. Bases Administrativas de licitación de la Comisión Chilena de Energía Nuclear .....	64
e. Restricción al derecho de libre desplazamiento en relación con cobro de peajes, tag, etc. ....	65
f. Decreto del Ministerio de Vivienda que regula el programa de viviendas progresivas .....	65
g. Documentos que disponen el término forzado de la carrera académica y Decreto Universitario que suprime asignación en la Universidad de Chile .....	65
h. Decreto de Remoción del Contralor de la Universidad de Santiago .....	66
i. Sistemas de control de asistencia diferenciados entre funcionarios públicos en la Universidad del Bío-Bío .....	67
j. Acuerdos generales en listas de desempeño de funcionarios del SERNAC ..	67
k. Resolución de FONASA sobre licitación pública y bases administrativas ..	67
l. Procedimiento de Registro de medicamentos del ISP .....	68
4. Breve Reseña sobre la Historia de la Ley N° 19.880 .....	68
5. Actos que deben motivarse a la luz de la Ley N° 19.880 .....	68
6. Reglamentos o decretos supremos reglamentarios .....	72
7. Decretos supremos propiamente tales .....	75
8. Jurisprudencia administrativa y judicial después de la dictación de la Ley N° 19.880 .....	76
a. Jurisprudencia administrativa .....	76
i. Legalidad de proceso calificadorio. Expresiones genéricas .....	76
ii. Legalidad proceso calificadorio. No se indican con claridad hechos imputados .....	76
iii. Término llamado activo oficial de reserva Ejército de Chile .....	77
iv. Calificación funcionario. Motivación insuficiente .....	77
v. Reclamación por asignación de puntaje de la Junta Calificadora. No se necesita de norma expresa para que exista la obligación de motivar .....	77
vi. No es suficiente que el órgano calificador haga suyas las notas y opiniones del pre-calificador .....	77
vii. No existe obligación de motivar el término de un contrato a plazo .....	78
viii. No existe obligación de motivar el término de una contrata .....	78
ix. Resolución de recursos administrativos debe siempre motivarse .....	78
x. No concesión de patente de alcoholes. Motivación se relaciona con el recto ejercicio de las potestades .....	79
xi. Cláusula “cualquiera de las partes podrá poner término anticipado al contrato sin expresión de causa” es contraria a la obligación de motivar .....	79
b. Jurisprudencia judicial .....	79
i. Destitución de funcionario a contrata del Fondo de Solidaridad e Inversión Social por “haber dejado de ser necesarios sus servicios” .....	79
ii. Beneficio de libertad condicional .....	80
iii. Destitución de funcionarios a contrata de la SEREMI del Gobierno de la VI Región por “haber dejado de ser necesarios sus servicios” .....	80
iv. Funcionario del Servicio de Salud de Concepción se le prorrogó su contrata, pero rebajando su grado .....	80
9. Motivación como elemento del acto administrativo .....	81

**CAPÍTULO VIII****LA MOTIVACIÓN DE LOS ACTOS LEGISLATIVOS**

1. Ley en sentido estricto .....	87
2. Decretos leyes y decretos con fuerza de ley .....	90
3. Tratados Internacionales .....	91

**CAPÍTULO IX****LA MOTIVACIÓN DE LOS ACTOS JURISDICCIONALES**

1. Auto acordados .....	95
2. Resoluciones judiciales .....	96
3. Breve reseña histórica sobre la obligación de motivar las resoluciones judiciales .....	96
4. Motivación de las resoluciones judiciales en Chile .....	97
5. Funciones de la motivación judicial .....	99

**CAPÍTULO X****BASES LEGALES Y CONSTITUCIONALES DEL PRINCIPIO DE MOTIVACIÓN DE LOS ACTOS PÚBLICOS**

<b>Conclusión</b> .....	<b>105</b>
<b>Bibliografía Citada</b> .....	<b>111</b>