

ediciones
DER

Sergio Henríquez Galindo

**LEY DE GARANTÍAS Y PROTECCIÓN
INTEGRAL DE DERECHOS DE LA NIÑEZ Y
ADOLESCENCIA EN CHILE**

Análisis crítico de la Ley N° 21.430

O
p
Obras prácticas

Normas comentadas

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com.

LEY DE GARANTÍAS Y PROTECCIÓN INTEGRAL DE
DERECHOS DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA EN CHILE
ANÁLISIS CRÍTICO DE LA LEY N° 21.430

© Sergio Henríquez Galindo

2023 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual EN TRÁMITE

ISBN 978-956-405-123-9

Primera edición, marzo de 2023 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 400 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

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.

*“Tengo miedo de salir sola a la calle”, le dice a la psicóloga.
Quiere entrar al hogar Manantial, donde están sus hermanos,
y ver a sus padres sin que haya problemas...;
los problemas que le pone doña Leo cuando los visita”.*

*Todos fueron culpables.
La historia de una niña inmigrante violada
y asesinada en Carrizal Bajo*

LILIAN OLIVARES DE LA BARRA

Dedicada con amor a Marcela, Gabriel y Violeta

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	VII
PRÓLOGO.....	IX
INTRODUCCIÓN.....	XI
CAPÍTULO I: OBJETIVOS DE LA LEY N° 21.430 (PÁRRAFO 1° DEL TÍTULO I DE LA LEY N° 21.430)	1
1. CONCEPTUALIZACIÓN (ARTÍCULO 1 DE LA LEY N° 21.430).....	3
2. PRINCIPALES OBLIGADOS POR LA LEY (ARTÍCULO 2 DE LA LEY N° 21.430).....	9
3. APLICACIÓN E INTERPRETACIÓN DE LA LEY N° 21.430 (PÁRRAFO 2° DEL TÍTULO I DE LA LEY N° 21.430). REGLAS ESPECIALES DE INTERPRETACIÓN (ARTÍCULO 3 DE LA LEY N° 21.430).....	12
4. APLICACIÓN DE LA LEY (ARTÍCULO 4 DE LA LEY N° 21.430).....	14
5. OBLIGACIONES DEL ESTADO (ARTÍCULO 5 DE LA LEY N° 21.430).....	14
CAPÍTULO II: PRINCIPIOS, DERECHOS Y GARANTÍAS (TÍTULO II DE LA LEY N° 21.430)	15
1. DE LOS PRINCIPIOS (PÁRRAFO 1° DE LA LEY N° 21.430). SUJETOS DE DERECHO (ARTÍCULO 6 DE LA LEY N° 21.430).....	17
2. INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO, NIÑA O ADOLESCENTE (ARTÍCULO 7 DE LA LEY N° 21.430).....	17
3. IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN ARBITRARIA (ARTÍCULO 8 DE LA LEY N° 21.430).....	25
4. FORTALECIMIENTO DEL ROL PROTECTOR DE LA FAMILIA (ARTÍCULO 9 DE LA LEY N° 21.430).....	27

5. DERECHO Y DEBER PREFERENTE DE LOS PADRES Y/O MADRES A EDUCAR Y CUIDAR A SUS HIJOS (ARTÍCULO 10 DE LA LEY N° 21.430).....	28
6. AUTONOMÍA PROGRESIVA (ARTÍCULO 11 DE LA LEY N° 21.430)	30
7. EFECTIVIDAD DE LOS DERECHOS (ARTÍCULO 12 DE LA LEY N° 21.430).....	32
8. PERSPECTIVA DE GÉNERO (ARTÍCULO 13 DE LA LEY N° 21.430).....	35
9. RESPONSABILIDAD DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO (ARTÍCULO 14 DE LA LEY N° 21.430)	43
10. PROTECCIÓN SOCIAL DE LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA (ARTÍCULO 15 DE LA LEY N° 21.430)	43
11. PRIORIDAD (ARTÍCULO 16 DE LA LEY N° 21.430).....	44
12. PROGRESIVIDAD Y NO REGRESIVIDAD DE DERECHOS (ARTÍCULO 17 DE LA LEY N° 21.430).....	44
13. PARTICIPACIÓN SOCIAL (ARTÍCULO 18 DE LA LEY N° 21.430).....	45
14. PRINCIPIO DE INCLUSIÓN (ARTÍCULO 19 DE LA LEY N° 21.430)	45
15. DIFUSIÓN DE DERECHOS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES (ARTÍCULO 20 DE LA LEY N° 21.430).....	46
16. PRINCIPIO DE INTERSECTORIALIDAD (ARTÍCULO 21 DE LA LEY N° 21.430).....	47
17. PRINCIPIO DE PARTICIPACIÓN Y COLABORACIÓN CIUDADANA (ARTÍCULO 22 DE LA LEY N° 21.430)	48

CAPÍTULO III: DE LOS DERECHOS Y GARANTÍAS (PÁRRAFO 2° DEL TÍTULO II DE LA LEY N° 21.430)

1. DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS (ARTÍCULO 23 DE LA LEY N° 21.430).....	51
2. DERECHO A LA VIDA (ARTÍCULO 24 DE LA LEY N° 21.430).....	51
3. DERECHO A UN NIVEL DE VIDA, DESARROLLO Y ENTORNO ADECUADO (ARTÍCULO 25 DE LA LEY N° 21.430).....	52
4. DERECHO A LA IDENTIDAD (ARTÍCULO 26 DE LA LEY N° 21.430)	54
5. DERECHO A VIVIR EN FAMILIA (ARTÍCULO 27 DE LA LEY N° 21.430)	55
6. DERECHO A SER OÍDO (ARTÍCULO 28 DE LA LEY N° 21.430)	56
7. LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y COMUNICACIÓN (ARTÍCULO 29 DE LA LEY N° 21.430).....	58
8. LIBERTAD DE PENSAMIENTO, CONCIENCIA Y RELIGIÓN (ARTÍCULO 30 DE LA LEY N° 21.430).....	58
9. LIBERTAD DE ASOCIACIÓN Y REUNIÓN (ARTÍCULO 31 DE LA LEY N° 21.430).....	59
10. DERECHO A LA PARTICIPACIÓN (ARTÍCULO 32 DE LA LEY N° 21.430).....	60
11. DERECHO A LA VIDA PRIVADA Y PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES (ARTÍCULO 33 DE LA LEY N° 21.430).....	61

12. DERECHO A LA HONRA, INTIMIDAD Y PROPIA IMAGEN (ARTÍCULO 34 DE LA LEY N° 21.430).....	62
13. DERECHO A LA INFORMACIÓN (ARTÍCULO 35 DE LA LEY N° 21.430).....	63
14. DERECHO A LA PROTECCIÓN CONTRA LA VIOLENCIA (ARTÍCULO 36 DE LA LEY N° 21.430).....	64
15. PROTECCIÓN CONTRA LA EXPLOTACIÓN ECONÓMICA, LA EXPLOTACIÓN SEXUAL-COMERCIAL Y EL TRABAJO INFANTIL (ARTÍCULO 37 DE LA LEY N° 21.430).....	64
16. DERECHO A LA SALUD Y A LOS SERVICIOS DE SALUD Y DERECHO A LA ATENCIÓN MÉDICA DE URGENCIA (ARTÍCULO 38 DE LA LEY N° 21.430).....	65
17. DERECHO A ATENCIÓN MÉDICA DE EMERGENCIA (ARTÍCULO 39 DE LA LEY N° 21.430).....	68
18. DE LA INFORMACIÓN SOBRE LA SALUD Y EL CONSENTIMIENTO INFORMADO (ARTÍCULO 40 DE LA LEY N° 21.430).....	69
19. DERECHO A LA EDUCACIÓN (ARTÍCULO 41 DE LA LEY N° 21.430).....	72
20. DERECHO A LA ATENCIÓN A LA DIVERSIDAD EDUCATIVA (ARTÍCULO 42 DE LA LEY N° 21.430).....	73
21. DERECHO A LA SEGURIDAD SOCIAL (ARTÍCULO 43 DE LA LEY N° 21.430).....	73
22. DERECHO A LA RECREACIÓN, AL DEPORTE Y A LA PARTICIPACIÓN EN LA VIDA CULTURAL Y EN LAS ARTES (ARTÍCULO 44 DE LA LEY N° 21.430).....	74
23. MEDIDAS DE PREVENCIÓN Y PROTECCIÓN DEL EMBARAZO, MATERNIDAD Y PATERNIDAD DE MENORES DE 18 AÑOS (ARTÍCULO 45 DE LA LEY N° 21.430).....	75
24. DERECHOS Y DEBERES EN EL ESPACIO URBANO (ARTÍCULO 47 DE LA LEY N° 21.430).....	76
25. MEDIO AMBIENTE (ARTÍCULO 48 DE LA LEY N° 21.430).....	77
26. LIBERTAD PERSONAL Y AMBULATORIA (ARTÍCULO 49 DE LA LEY N° 21.430).....	77
27. DEBIDO PROCESO, TUTELA JUDICIAL EFECTIVA Y ESPECIALIZACIÓN (ARTÍCULO 50 DE LA LEY N° 21.430).....	78
28. PROTECCIÓN REFORZADA Y ESPECIALIZADA DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES VULNERADOS EN SUS DERECHOS Y DE LOS ADOLESCENTES EN CONFLICTO CON LA LEY (ARTÍCULO 51 DE LA LEY N° 21.430).....	85
29. NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES CON NECESIDAD DE PROTECCIÓN INTERNACIONAL (ARTÍCULO 52 DE LA LEY N° 21.430).....	86
30. PROTECCIÓN Y DEFENSA COMO CONSUMIDORES Y USUARIOS. BIENES, PRODUCTOS Y SERVICIOS COMERCIALIZADOS PARA EL USO O EL CONSUMO DE NIÑOS, NIÑAS O ADOLESCENTES. DE LA PUBLICIDAD (ARTÍCULOS 53, 54 Y 55 DE LA LEY N° 21.430).....	87
31. DEBERES Y RESPONSABILIDADES (ARTÍCULO 56 DE LA LEY N° 21.430).....	89

CAPÍTULO IV: DE LA PROTECCIÓN INTEGRAL (PÁRRAFO 1º DEL TÍTULO III DE LA LEY Nº 21.430).....	91
1. DEFINICIONES (ARTÍCULO 57 DE LA LEY Nº 21.430)	93
2. PRINCIPIOS RECTORES DE LOS PROCESOS DE PROTECCIÓN (ARTÍCULO 58 DE LA LEY Nº 21.430)	97
3. REGLAS GENERALES PARA LA ADOPCIÓN DE MEDIDAS DE PROTECCIÓN ADMINISTRATIVAS Y JUDICIALES (ARTÍCULO 59 DE LA LEY Nº 21.430).....	97
4. ACCIÓN DE TUTELA ADMINISTRATIVA DE DERECHOS (ARTÍCULO 60 DE LA LEY Nº 21.430).....	98
4.1. REGLAMENTO QUE “REGULA EL PROCEDIMIENTO DE TUTELA ADMINISTRATIVA DE DERECHOS PARA GARANTIZAR UN DEBIDO PROCESO Y LA EFECTIVA CAUTELA DE ESTOS, SEGÚN LO PREVISTO EN EL ARTÍCULO 60 DE LA LEY Nº 21.430”	99
CAPÍTULO V: DE LOS DEBERES DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO (PÁRRAFO 2º DEL TÍTULO III DE LA LEY Nº 21.430)	103
1. ASPECTOS GENERALES (ARTÍCULOS 61 A 64).....	105
2. NATURALEZA OBLIGACIONAL DE LOS DEBERES DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO (ARTÍCULOS 61 A 64).....	108
2.1. Su fuente es legal.....	110
2.2. Sus deudores son particulares o el Estado.....	110
2.3. Fundamento de posición (<i>si rebus sic stantibus</i>).....	110
2.4. Norma legal constitutiva de carga pública	111
2.5. Admite precisión e interpretación administrativa.....	111
2.6. Protege un interés público	111
2.7. Regida por justicia distributiva.....	112
2.8. Responsabilidad legal.....	112
2.9. Legitimación activa de un interés público representado por un interés estatal o privado.....	113
2.10. Interés protegido indisponible	113
2.11. Exigibilidad puede ser judicial y administrativa	113
3. DEBER GENERAL DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO (ARTÍCULO 61 DE LA LEY Nº 21.430).....	114
4. DEBER DE INEXCUSABILIDAD (ARTÍCULO 62 DE LA LEY Nº 21.430)	115
5. DEBER DE DENUNCIA (ARTÍCULO 63 DE LA LEY Nº 21.430)	116
6. DEBER DE RESERVA Y CONFIDENCIALIDAD (ARTÍCULO 64 DE LA LEY Nº 21.430).....	117
7. CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO DE LOS DEBERES LEGALES DE LA LEY Nº 21.430.....	118

CAPÍTULO VI: DE LAS OFICINAS LOCALES DE LA NIÑEZ (PÁ- RRAFO 3º DE LA LEY Nº 21.430)	123
1. DE LAS OFICINAS LOCALES DE LA NIÑEZ (CONCEPTUALIZACIÓN) (ARTÍCULO 65 DE LA LEY Nº 21.430).....	125
2. DE LAS FUNCIONES (DE LAS OFICINAS LOCALES DE LA NIÑEZ) (ARTÍCULO 66 DE LA LEY Nº 21.430)	127
2.1. Función de promoción.....	127
2.2. Función de prevención	128
2.3. Funciones de protección.....	132
3. COMPETENCIA DE LAS OFICINAS LOCALES DE LA NIÑEZ (DE LAS OFICINAS LOCALES DE LA NIÑEZ) (ARTÍCULO 67 DE LA LEY Nº 21.430)	139
4. MEDIDAS PROTECCIÓN ADMINISTRATIVAS (ARTÍCULO 68 DE LA LEY Nº 21.430).....	141
4.1. Derivación a programas ambulatorios.....	141
4.2. Instruir la matrícula o permanencia en establecimientos educacionales ...	142
4.3. Instruir la activación de beneficios de seguridad social	142
4.4. Derivar a programas de asistencia integral a la embarazada.....	142
4.5. Derivar el ingreso a tratamiento médico, psicológico o psiquiátrico, o gestionar la internación en algún centro de salud público o privado	143
4.6. Derivar al padre, madre, representantes o responsables del niño al Ser- vicio de Registro Civil e Identificación, a objeto que, dentro de un plazo breve, regularicen o procesen la falta de inscripción de su filiación o las deficiencias que presenten los documentos de identidad del niño, niña o adolescente	143
4.7. Cualquiera otra medida de protección idónea debidamente fundada, a fin de preservar o restituir los derechos, dentro de los límites de competencia de las oficinas locales de la niñez.....	144
5. LEGALIDAD DE LAS MEDIDAS DE PROTECCIÓN (ARTÍCULO 69 DE LA LEY Nº 21.430).....	145
6. ÓRGANOS COMPETENTES PARA LA ADOPCIÓN DE MEDIDAS DE PROTECCIÓN Y ME- DIDAS ANTE EL INCUMPLIMIENTO DE LAS MEDIDAS ADMINISTRATIVAS (ARTÍCULO 70 DE LA LEY Nº 21.430).....	146
7. DERIVACIÓN DE CASOS ENTRE SEDE ADMINISTRATIVA Y JUDICIAL (ARTÍCULO 71 DE LA LEY Nº 21.430).....	147
7.1. Si la intervención con la familia en contexto de voluntariedad no sea posible conforme al diagnóstico previo realizado.....	148
7.2. Si la intervención en un caso de protección administrativa especializada se ve frustrada durante la etapa de implementación y seguimiento por la no adherencia al plan de intervención	149

7.3. Si la intervención en un caso de protección administrativa universal se ve frustrada por incumplimiento grave o contravenciones reiteradas.....	149
7.4. Cuando aparezcan nuevos antecedentes de vulneración de derechos de igual o mayor entidad.....	150
7.5. Delito de desacato.....	151
7.6. Derivación desde sede judicial a sede administrativa.....	153
8. PROCEDIMIENTO DE PROTECCIÓN ADMINISTRATIVA (ARTÍCULO 72 DE LA LEY N° 21.430).....	154
9. REVISIÓN DE MEDIDAS ADMINISTRATIVAS (ARTÍCULO 73 DE LA LEY N° 21.430).....	159
10. ACCIÓN DE RECLAMACIÓN POR ILEGALIDAD (ARTÍCULO 74 DE LA LEY N° 21.430).....	160
CAPÍTULO VII: INSTITUCIONALIDAD DEL SISTEMA DE GARANTÍAS Y PROTECCIÓN INTEGRAL (TÍTULO IV DE LA LEY N° 21.430).....	165
1. INSTITUCIONALIDAD (ARTÍCULOS 75 Y 76 DE LA LEY N° 21.430).....	167
2. DE LOS DEMÁS ÓRGANOS DEL ESTADO, CARABINEROS DE CHILE Y POLICÍA DE INVESTIGACIONES (ARTÍCULOS 77 Y 78 DE LA LEY N° 21.430).....	171
CAPÍTULO VIII: DE LA POLÍTICA NACIONAL DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA Y SU PLAN DE ACCIÓN (TÍTULO V DE LA LEY N° 21.430).....	173
1. CONCEPTUALIZACIÓN (POLÍTICA NACIONAL DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA) (ARTÍCULOS 79, 80, 81, 82 Y 83 DE LA LEY N° 21.430).....	175
CAPÍTULO IX: MODIFICACIONES DE OTRAS LEYES (TÍTULO VI DE LA LEY N° 21.430).....	179
1. NORMAS MODIFICADAS POR LA LEY N° 21.430 (ARTÍCULOS 84, 85, 86, 87 Y 88 DE LA LEY N° 21.430).....	181
CONCLUSIONES.....	185
BIBLIOGRAFÍA.....	187
DOCTRINA.....	187
NORMATIVA CITADA.....	194
JURISPRUDENCIA CITADA.....	196