

ALEJANDRO VERGARA BLANCO

THOMSON REUTERS

LA LEY

COLECCIÓN ENSAYOS JURÍDICOS

ALEJANDRO VERGARA BLANCO

CRISIS INSTITUCIONAL DEL AGUA

DESCRIPCIÓN DEL MODELO, CRÍTICA A LA BUROCRACIA
Y PROPUESTA DE TRIBUNALES ESPECIALES

CRISIS INSTITUCIONAL DEL AGUA

THOMSON REUTERS



LEGALPUBLISHING



THOMSON REUTERS

ÍNDICE

	Página
ÍNDICE SUMARIO.....	I
PREFACIO.....	1

INTRODUCCIÓN:

¿CRISIS DEL MODELO DE LAS AGUAS?

I. Identificando la crisis institucional del agua.....	14
II. Orígenes y respuestas del neomoderno derecho de aguas.....	18
III. ¿Qué hacer para ajustar y perfeccionar la regulación de las aguas?.....	28
IV. Focalizando la agenda de un recurso común.....	33

PRIMERA PARTE:

DESCRIPCIÓN DEL MODELO.

HECHO, REGULACIÓN Y DOMINACIONES DEL AGUA

§ 1. EL APROVECHAMIENTO DE LAS AGUAS COMO HECHO.....	37
I. El fenómeno pluridisciplinario del agua.....	37
II. Características generales del agua y su uso..	61

III. Características geográficas e incremento de la demanda hídrica en Chile.....	65
IV. Aguas y gestión integrada de cuencas hidrográficas.....	73
§ 2. FUENTES Y NÚCLEO INSTITUCIONAL DEL DERECHO DE AGUAS VIGENTE.....	79
I. El Decreto Ley N° 2.603 de 1979: hito normativo de usos efectivos.....	80
II. Las aguas en la Constitución.....	86
III. Código de Aguas de 1981.....	90
IV. Crónica y noticia de las modificaciones al Código de Aguas.....	93
V. El Reglamento en materia de aguas.....	130
§ 3. ESTATUTO JURÍDICO Y TIPOLOGÍA DE LOS DERECHOS DE AGUAS.....	137
I. Naturaleza jurídica, significado y alcances de los derechos de aguas.....	137
II. Sistema político y caracterización de los derechos de aguas.....	144
III. Tipología de derechos de aguas.....	151
IV. Aguas subterráneas.....	164
V. Tres interrelaciones sectoriales: minería, energía y servicios sanitarios.....	181
§ 4. TRIPLE DOMINACIÓN DEL AGUA: ESTADO, SOCIEDAD Y MERCADO.....	195
I. El rol del Estado (autoridad burocrática) ...	196
II. El rol de la sociedad (autogobierno de los usuarios).....	201
III. El rol del mercado (certeza y libre transferibilidad).....	209

SEGUNDA PARTE:
 CRÍTICA A LA BUROCRACIA.
 ESTADO (ADMINISTRACIÓN), SOCIEDAD
 (AUTOGOBIERNO) Y MERCADO
 (TRANSFERIBILIDAD) EN LAS AGUAS.
 DIAGNÓSTICO Y PROBLEMAS

SECCIÓN I:
 IDENTIFICANDO PROBLEMAS
 EN LA ADMINISTRACIÓN BUROCRÁTICA

§ 5. LA AUTORIDAD ADMINISTRATIVA SE AUTOATRIBUYE IRREGULARMENTE POTESTADES NORMATIVAS.....	223
I. Actos administrativos de orden interno de la DGA que irregularmente sustituyen a la ley.....	223
II. La Resolución DGA 425, de 2007, que dispone normas de exploración y explotación de aguas subterráneas	228
III. Manual de normas y procedimientos para la administración de recursos hídricos, de 2008 (“manual”)	235
IV. Modificando el marco regulatorio de las aguas: Resolución DGA N° 1.800, de 2010.....	252
V. Fijación de criterios de aplicación de la normativa a través de la dictación de un acto de orden interno. Peligros.....	259

§ 6. DIFICULTADES AL INTERIOR DEL ÓRGANO BUROCRÁTICO	267
I. Fase de constitución de derechos de aguas	267
II. Aplicación de la Ley de Bases de Procedimientos Administrativos en la actuación de la DGA: Estándares de los administrados	283
III. Conflictos, asimetría en la defensa judicial y control disminuido	291
IV. Autorizaciones administrativas relativas al ejercicio de derechos de aprovechamiento.....	300
V. Inscripción, registro y catastro	312
VI. Fase del ejercicio del derecho: dificultades en patente por no uso de aguas	319

SECCIÓN II:
DIAGNÓSTICO DEL AUTOGOBIERNO
DE UN RECURSO COMÚN

§ 7. EJERCICIO DE DERECHOS Y REPARTO EFECTIVO DEL AGUA.....	325
I. Ejercicio de los derechos de agua y la “cantidad de agua” usada	325
II. ¿Quién realiza el reparto de la “cantidad de aguas” que le corresponde a cada derecho?	326
III. Posibilidad de conversión de sistema de reparto: desde una unidad variable a una fija	328

IV.	Relación de las “acciones” con las aguas recibidas, y con los dispositivos de captación	331
V.	Distribución del agua y escasez	333
§ 8.	NATURALEZA COMÚN DEL AGUA AUTOGESTIONADA.....	339
I.	Mutación de la naturaleza de las aguas: de bienes nacionales a bienes comunes autogestionados por sus usuarios.....	339
II.	Necesaria distinción: origen y ejercicio del derecho de aprovechamiento de aguas	340
III.	Las aguas como bienes comunes sujetos a reparto local o comunal.....	342
IV.	El agua como bien común autogestionado por sus usuarios.....	346
V.	El renovado y anacrónico intento de “nacionalización” de las aguas	350
§ 9.	OBSTÁCULOS AL AUTOGOBIERNO DE LOS USUARIOS	357
I.	Seccionamiento y justa distribución de aguas	357
II.	Reconocimiento, formalización y perfeccionamiento de derechos de aguas	371
III.	Nueva Ley de 2013 relativa al perfeccionamiento de títulos por directorio de organizaciones de usuarios	376
IV.	La autoridad burocrática (DOH) como sustituto ilegal de los usuarios en la distribución de aguas. Entrega de embalses	381

V.	Falta de incorporación de derechos de aguas subterráneas y no consuntivos a las juntas de vigilancia	385
VI.	Corolario: necesidad de fortalecimiento de las organizaciones de usuarios.....	387

SECCIÓN III:

DIFICULTADES PARA LA CERTEZA Y LIBRE TRANSFERIBILIDAD

§ 10.	EXPLICACIÓN Y CRÍTICA JURÍDICA DEL MERCADO DE AGUAS	393
I.	El mercado de derechos de aguas: la necesidad de un enfoque multidisciplinario.....	395
II.	La creación y transferibilidad de los derechos de aguas	399
III.	Obstáculos y facilidades legales del sistema chileno de transferibilidad de derechos de aguas	401
IV.	Mano visible del legislador y mano invisible del mercado de aguas	426
§ 11.	IDENTIFICANDO PROBLEMAS DEL EJERCICIO Y CERTEZA DE LOS DERECHOS DE AGUAS	431
I.	Unificación del régimen registral de derechos de aguas	431
II.	Falsa consuntividad y continuidad de los derechos de agua para usos agrícolas	432
III.	El ejercicio del derecho: patente por no uso de las aguas.....	439

TERCERA PARTE:
 TRIBUNALES ESPECIALES PARA LOS
 CONFLICTOS DE AGUAS.
 CONCLUSIONES

§ 12. NECESIDAD DE UNA JURISDICCIÓN ESPECIALIZADA E IDEAS FINALES	447
I. Propuesta para una resolución especializada de conflictos de aguas.....	447
II. Aspectos generales de la institucionalidad de aguas	453
III. Crítica a la burocracia y propuestas legislativas.....	455
IV. Focalizar la agenda en dos aspectos: mejorar autogestión y resolución de conflictos.....	457
BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	463
ÍNDICE DETALLADO	473

ALEJANDRO VERGARA BLANCO

CRISIS INSTITUCIONAL DEL AGUA

Este ensayo argumentativo, en la dicotomía teórico/práctica, surge «desde dentro»: desde la práctica. El autor, reconocido especialista de Derecho de Aguas, expone sus ideas sobre la administración, gestión y justicia de un recurso común: las aguas.

Libro escrito «desde» el Derecho de Aguas «para» las políticas públicas (preocupación de políticos y burócratas); dirigido a todos los profesionales vinculados al uso y gestión del agua.

A través de una sencilla descripción institucional y jurídica, la estrictamente necesaria, polemiza y propone cambios. Se sintetizan las ideas jurídicas, poniendo énfasis en la descripción de las dificultades que observa el experimentado autor en esta materia.

¿Está en crisis el modelo de las aguas chileno? El autor, desde la Introducción responde enfáticamente que sí, y propone una agenda focalizada para superarla.

El libro se divide en tres partes: i) en la primera, expone el modelo institucional del agua y ofrece una original hipótesis y síntesis de la triple dominación del agua: por el Estado, la sociedad y el mercado; ii) en la segunda, identifica el autor los problemas del agua en dichos tres niveles de dominación, dirige una aguda, detallada y sistemática crítica a la burocracia de las aguas en nuestro país, en especial al órgano burocrático de las aguas (la Dirección General de Aguas y sus prácticas administrativas); desarrolla igualmente los desafíos del autogobierno de las aguas (a cargo de las juntas de vigilancia, encargados de distribuir las de modo autónomo, por tradicional designio legislativo); y las dificultades del ejercicio de los derechos de aguas y su transferencia (obra del «mercado de aguas»); iii) por último, el libro cierra con una propuesta de creación de Tribunales de Aguas.

CRISIS INSTITUCIONAL DEL AGUA

ALEJANDRO VERGARA BLANCO

Formato 11 x 18 cm.

Xxx págs.

Thomson Reuters



THOMSON REUTERS



9 789563 465259

COD.: 41660457