

Fecha: 14-10-2025 Visitas: 0 Favorabilidad: ☐ No Definida Fuente: El Mercurio Legal VPE: 0

Título: Acción de protección, justicia a destiempo y reembolsos

Link: https://www.elmercurio.com/Legal/Noticias/Opinion/2025/10/13/915479/accion-de-proteccion.aspx

".. .Tanto por diseño, pero sobre todo por la práctica —en la medida que se ha aceptado la equivalencia jurisdiccional de la acción—, las cortes están saturadas de acciones de protección, lo que confabula contra los casos realmente urgentes para la tutela de derechos fundamentales, impide que las sentencias de protección permitan la reconstrucción pública de estos y, al resolver por su vía asuntos para los que existen procedimientos especiales, afecta la dogmática que se ha desarrollado y se desarrolla en otras áreas..." Recientemente, la Corte Suprema confirmó un fallo de la Corte de Apelaciones de Santiago de agosto de este año en el que ordenó a la Isapre Cruz Blanca otorgar cobertura y financiamiento a la actora M.I.B.E. a través del beneficio de la Cobertura Adicional para Enfermedades Catastróficas (CAEC). Se dispuso, así, la entrega del medicamento Everolimus que la recurrente necesitaba para el tratamiento de su cáncer de mama en etapa IV (Corte Suprema, Rol 36308-2025). La Corte de Apelaciones de Santiago estimó que la negativa de la isapre a la cobertura era ilegal y arbitraria, lo que, además, amenazaba el derecho a la vida de la recurrente. El fallo, sin embargo, llegó como una victoria en papel. Después de la sentencia, el hijo de la actora comunicó un hecho doloroso y lamentable: su madre había fallecido en agosto de 2024, esperando una justicia que nunca llegó. La acción fue presentada un año y dos meses antes de la sentencia, pero un año después de su fallecimiento. El caso es tan estremecedor como revelador. Pone en evidencia, una vez más, que la acción de protección —esa herramienta concebida, en su génesis, como una garantía jurisdiccional de urgencia ante afectaciones de derechos fundamentales— se ha transformado en un procedimiento que, en demasiadas ocasiones, ha dejado de cumplir tal finalidad. La demora del fallo, debe apuntarse, obedece a diversas razones en su tramitación que, en su conjunto, responden a cuestiones estructurales del procedimiento de la acción de protección.

En parte, la sentencia demoró por estrategias dilatorias de la misma isapre: la causa había sido agregada extraordinariamente en tabla dos meses después de presentada la acción, pero la compañía recusó en dos ocasiones —sin expresar motivos— a los abogados integrantes. Esto se tradujo en que la vista de la causa fue suspendida en cinco ocasiones por no ser posible la composición de la Sala sin los abogados integrantes recusados. En parte, también, la demora se produjo por las medidas dispuestas por la corte para mejor resolver (y para resolver, por cierto), que dilataron ocho meses más la causa. En efecto, después de lograr integración suficiente el tribunal suspendió en dos ocasiones la vista, el mismo día que estaba en tabla. En la primera ocasión, para ordenar un informe al médico tratante de la actora para que explicara por qué había prescrito ese medicamento y no otro. El informe fue evacuado después de cuatro meses por un médico de la clínica de la actora distinto al tratante. En un formalismo, la corte ordenó su reingreso solicitando que fuera firmado por el facultativo correspondiente.

Un mes después, y sin el reingreso, el tribunal decidió —paradojalmente— continuar con la tramitación "atendida la naturaleza cautelar y urgente de la acción deducida". Aunque parezca inverosímil, y después de todo ese tiempo, nuevamente la corte

Acción de protección, justicia a destiempo y reembolsos

martes, 14 de outubre de 2525, Pumite: El Mercurio Lega



· las cetes sette astunados de acciores de prescrión, la que confatula como los cases realmento sejembs para la tutela o nto fundamentados, emplito que los sentencios de protocición permitan la recons socién pública de estos p. al renelver por o ria acomo paro les que entres procedimientes requesiries, efecta la dispositiva que se les decarriledo y se desa mandresa. "Residentemente, la Coma Reprene combento en todo de la Corte de Spalaciones de Sentago de agusto de s or dress. Parameterses, in Cens Spream conformation, metal is opposition and all supervised by an individual of the control of the presentation of the control of the control of the presentation of the control of the control of the presentation of the control of the control of the presentation of the control of the contr mbar some revelador. Pore se evidencia, una vez mba, que la accelo de protea general, como una garanda jurisdacional de urgencia, aste abectaciones de devectos fundamentalesin procediments gue, en democratial occasiones, ha dejado de cumple tal finalitat cui demore del tido, debe sp recorded and its thankbacks's goal, and its consume, respondent a quantitative escolón. El parte, la sentencia dismost por sutrategias dilembas de la misma laspos, le sausa fablia sido ao no ser public la composition de la Table de con allegation integrador recomition. Els pales tendents, in desireus se pauls endicidas chiquentas por la code para mejor resulter (y para mantre, par cento, que chiasen; acta mener indic la efecto, dequest de sopra magnición indicarete en tiburar inquiención es colociaciones la valo, en como dia que entida En la primera occasión, para indicesa un informe al melaco trasvar de la action para que explicica per quel habita por ario a no cos. El interne fue evecueda después de austo moses par un médico de la citicio, de la activa, di saunte. En un formalismo, la coma ordent su voirignese solicitands que fuera firmado por el facultativo so ais, y sir al tempera, el tribunal decidió —peractigimento— continuer can la hamitación fascullas la naturaleza co La de la acción destacalo". Auregas passone exemperal: y obregado de lode una tempe, manuemente la sorie serge Sando un refumer al trastituis de Satuil P After (RP) year and related to be in tijados pora la cobertara CREC. El ciliatrio ha evacuada dos semanas como es sedema, en la resplación de administración de altinuidados de la cación. La trair en y resolicias in planellas o generalmenten — com en colos de deservo es acciono —de nacion — cuyas comenciarcias de ciliación relabilida. Aunte terremistrias ormalismes y trecibios no plantidas operariamente— cou la robota do dias de acciones de a receptor «de sindro— couyas communecidos de alcohor indebida Assem laminatidas" (a) countre que retirar la Bisentiza sobre el centres reperier, frame y sumano de lo ección de pe-erier, como alformo, por fas estadades para la tribigación y par los manifolios de las codes, an-la parteriolidad por la tandam en parte — y quals utilizar follo— peque el referencia de consideración. pare, a su derre, se condiçuar un sindir de acundar de mesa regardad —circles, bibliograp, condessisson-activ dis competencia de atroi vidurales, en otros procedimentos igualmente atrones para la tuteta de devechos. Tanto por more, para patra tato por la inticira —en la medida que se ha acaptado su casimalencia parted Information, implies qui altre protectes de protection periodes in recommissión politico de verso s, el resolver periodes que l'entre production de l'entre periodes que l'entre destandant periodes que le le destandant periodes au seu l'entre de production que le la destandant periodes de la Cambrida au l'entre destandant periodes destandant periodes de la Cambrida au l'entre destandant periodes destandant periodes de la Cambrida del la Cambrida de la Cambrida del la Cambrida de la pe he alfundo la filmbury, el peladet utgorte de la prescoció no arterio depinada solo a la tutala de devertes, ano ci no alternativo a la sustetinia (Bontali, 2006, 204). Es decis, auregos la sersión habita sido con i artera --operturamenta-- el acceso di musi eric, passoien trapieto en la decisión del mesimo tribunal que, al beb miles has afficiance habited may be their stated for the demonstration advantable, part risks the to be foreign. Little foreign the perer alrea cassas, como el derendo que bece una facello a dispones digr ra, nel 2016 2000 a el deracte a la facica que tiene una tamba subre la persona tabolos (Corte Suprema, este apete al procedimento especifica que la ley árquice as efecto, la que en aceitado (Corte Trupreria, ed 80/10/2010)— un Antowigo, existee omas attenzienas de panción por la finfracción consti -y por so peculiaridad-, mensor sterplos, \* Deningo Lovina Pareto y Literante Orbit Missias son professeus de rout du la l'indoctration Discou Proteins

suspendió la vista de la causa solicitando un informe al Instituto de Salud Pública (ISP) para que indicara si el medicamento prescrito cumple los criterios fijados para la cobertura CAEC. El informe fue evacuado dos semanas después. Todo esto pudo haber sido solicitado, como es evidente, en la resolución de admisibilidad de la acción. La tramitación descrita —repleta de obstáculos, formalismos y medidas no previstas oportunamente— ocurre todos los días en acciones de protección. Este es solo un caso de muestra —de varios— cuyas consecuencias de dilación indebida fueron lamentables. La práctica demuestra, entonces, que aquello que reitera la literatura sobre el carácter urgente, breve y sumario de la acción de protección, en realidad, no es tal. En parte, como dijimos, por las estrategias de los litigantes y por las medidas de las cortes, sin ningún límite procesal en cuanto a su oportunidad; pero, también en parte —y quizá sobre todo—, porque el vaciamiento sustantivo de la acción de protección permite que, a su alero, se conozcan un sinfín de asuntos de mera legalidad —civiles, tributarios, contenciosos-administrativos, etc. — o de asuntos competencia de otros tribunales, en otros procedimientos igualmente idóneos para la tutela de derechos.

Tanto por diseño, pero sobre todo por la práctica —en la medida que se ha aceptado la equivalencia jurisdiccional de la acción—, las cortes están saturadas de acciones de protección, lo que confabula contra los casos realmente urgentes para la tutela de derechos fundamentales, impide que las sentencias de protección permitan la reconstrucción pública de estos y, al resolver por su vía asuntos para los que existen procedimientos especiales, afecta la dogmática que se ha desarrollado y se desarrolla en otras áreas. Este caso nos permite comentar otros dos aspectos interesantes.

El primero es que luego del fallo de la Corte de Santiago la isapre tomó conocimiento del fallecimiento de la recurrente, lo que motivó a apelar: sostuvo, entre otras cosas, que la acción perdió oportunidad debido a la ineficacia que tendría el otorgamiento del medicamento. La Corte Suprema, sin embargo,

confirmó el fallo sin pronunciarse al respecto.

Esto permite, nos parece, advertir una comprensión amplia sobre la acción de protección y que ha advertido la literatura: el carácter urgente de la protección no estaría destinada solo a la tutela de derechos, sino como una alternativa a la autotutela (Bordalí, 2006: 204). Es decir, aunque la acción habría sido presentada con la finalidad de otorgar a la actora —oportunamente— el acceso al medicamento, pareciera implícito en la decisión del máximo tribunal que, al haber fallecido, su eficacia tutelar —y la titularidad de los derechos— alcanzaría, por rebote, a su familia.

Una forma de protección post mortem que se ha observado en otros casos, como el derecho que tiene una familia a disponer dignamente de un cadáver (Corte Suprema, rol 2845-2020) o el derecho a la honra que tiene una familia sobre la persona fallecida (Corte Suprema, roles 1961-2003; 33070-2020). El segundo comentario —y que refuerza el anterior— viene de la prevención que hicieran la ministra Adelita Ravanales y la abogada integrante María Angélica Benavides en el fallo de la Corte Suprema: ambas estimaron que también procedía el reembolso por parte de la isapre, en caso de que el medicamento solicitado haya alcanzado a suministrarse.

Se trata de una decisión declarativa cuya práctica proviene de la atribución remedial amplia que tienen las cortes ("las providencias que estime necesarias", según dispone el artículo 20 de la Constitución) para la tutela de los derechos (Larroucau, 2023: 69). Es cierto que, en ejercicio de esa amplitud remedial, las cortes han rechazado disponer indemnizaciones de perjuicio —acá sí hay un respeto al procedimiento específico que la ley dispone al efecto, lo que es acertado (Corte Suprema, rol 8073-2013)—; sin embargo, existen otras alternativas de sanción por la "infracción constitucional", como la de la prevención que, en casos como el revisado —y por su peculiaridad—, merecen atención. \* Domingo Lovera Parmo y Leonardo Ortiz Mesías son profesores de Derecho Constitucional de la Universidad Diego Portales.