

Talca, cuatro de julio de dos mil veintitrés.-

**VISTO:**

Se reproduce la sentencia en alzada, y se tiene, además, en consideración:

1º) Que consta de la demanda de folio 1 que se demanda la indemnización de perjuicios, por daño propio, causado con la desaparición (y ejecución) de su hermano Roberto Iván Avila Sepúlveda, hecho calificado por el Informe de la Comisión sobre Verdad y Reconciliación, también conocido como Informe Rettig, y del cual también da cuenta el Informe Valech, desaparición que se mantiene hasta hoy, hecho que constituye crimen de lesa humanidad denominado Desaparición Forzosa (y en Chile conocidos como caso de Detenidos Desaparecidos).

2º) Que lo anteriormente señalado del fallo resulta relevante para la ponderación de los hechos que permiten arribar a una cuantía justa de la indemnización que debe pagarse.

En efecto, el daño moral derivado de cualquier delito sólo constituye una forma de paliar en algo, un daño que generalmente es incuantificable, más aún si se trata de un crimen. Esta situación propia de las causas penales, es exponencialmente más grave cuanto se trata de víctimas de violaciones de derechos humanos o víctimas de crímenes de lesa humanidad, como lo es el caso en análisis, toda vez que aquí no hay sólo uno o más autores determinados, los autores materiales, sino que siempre hay otro que actúa con la impunidad propia de quien detenta el poder de forma exclusiva, que no es otro que el Estado; el que ordena, ejecuta, permite, oculta o exculpa dicho crimen, otorgando un velo de impunidad que ninguna sociedad civilizada puede tolerar, puesto que en la casi



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: VDBXXGJXCBF

totalidad de las veces, va acompañado del ocultamiento de la verdad, la denigración de las víctimas y su presentación ante la comunidad como “supuestos victimarios”, distorsionando los hechos para la sociedad y su historia, lo que afecta no solo a las víctimas y sus familias, sino que a toda la convivencia democrática de una sociedad libre, informada y respetuosa de los derechos fundamentales.

3º) Que de todos los crímenes de lesa humanidad, sin duda alguna, los que causan un daño de mayor dimensión son las desapariciones forzosas, como se denominan en la doctrina del derecho internacional humanitario, o detenidos desaparecidos, como se denominan en Chile.

Lo anterior tiene un evidente y lógico fundamento; en las desapariciones forzosas no solo se vulnera el derecho a la vida de la víctima y la integridad psíquica y física de sus deudos; se afecta el derecho a la verdad en su esencia, dañando con ello el derecho a la información, base que sustenta la vida democrática.

Pero, volviendo a la víctima y sus deudos, las desapariciones forzosas dañan más que de ninguna otra forma la dignidad de todo ser humano; primero por el daño causado por la desaparición misma, la incertidumbre de lo ocurrido, y sobretodo porque atenta contra el natural derecho que tiene toda persona a despedir sus deudos, sea cual sea el ritual que se tenga, es algo que forma parte de la humanidad en todas las culturas.

En estos crímenes sólo se sabe que no está, se tiene una certeza intelectual de su muerte, pero falta la constatación física de ello, lo que se suma al no saber, cómo, cuándo y que sucedió, en definitiva, el duelo se perpetúa más allá de lo habitual.



4º) Que, acorde a lo señalado precedentemente, y respecto al daño moral en causas de esta naturaleza, la víctima debe probar la existencia del daño, y el demandado debe probar que, debido a ciertos hechos o circunstancias, la víctima no sufrió efectivamente el daño que postula (Sentencia rol 969-2022 civ, de 12 de abril de 2022, dictada por la Iltna. Corte de Apelaciones de Santiago). El caso en apelación, es de aquellos que por su naturaleza y características, permiten establecer la existencia real de un daño producido, particularmente cuando se trata de daño corporal, el daño moral es tan natural y perceptible en la víctima que es del todo razonable presumirlo de la prueba rendida y ya analizada en el fallo recurrido. Así, de los antecedentes allegados al proceso, constan los padecimientos sufridos y sus consecuencias personales, lo que se tiene por acreditado que éstos efectivamente existieron.

5º) Que, en cuanto al monto por el cual se acogerá la demanda, si bien es claro que no puede valorarse objetivamente en dinero el dolor causado por la aplicación de la tortura y la aflicción por la desaparición de su hermano, lo que les fue ocasionado por la acción ilegítima del Estado y sus agentes; conforme a las secuelas psicológicas y su entidad, de acuerdo al carácter de los hechos narrados y la afectación que ha irrogado, y sigue provocando, se concluye en razón a dicho mérito, que se les debe conceder una satisfacción a los perjuicios que, en justicia y equidad, corresponde a la suma que se indicará en lo resolutivo, ponderando el daño causado efectivamente, y los efectos negativos de los mismos en el desarrollo de su vida, y que no pueden ser inferiores a \$150.000.000.

Y teniendo también presente lo dispuesto en los artículos 145 y 187 del Código de Procedimiento Civil, **SE CONFIRMA**, sin costas del recurso, la sentencia apelada de veintitrés de noviembre de dos mil



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: VDBXXGJXCBF

veintidós, dictada por el magistrado Nelson Lorca Poblete, titular del Primer Juzgado de Letras de Talca, en la causa rol C 693-2021 de dicho tribunal, **con declaración de que se eleva la indemnización** a la suma de \$150.000.000.- (ciento cincuenta millones de pesos)

Acordada **contra el voto de la ministra (s) Marta Asiain Madariaga**, quien estuvo por revocar la sentencia y rechazar en todas sus partes la demanda deducida, teniendo presente para ello lo siguiente:

1º) Que se ejerció una acción de carácter patrimonial para hacer efectiva la responsabilidad extracontractual del Estado o de sus órganos institucionales, debiendo aplicarse en la materia de prescripción las normas del Código Civil.

2º) Que, al contrario de lo que sostiene la actora, no se vulnera la legislación internacional relacionada, puesto que ninguno de los cuerpos normativos correspondientes establece la imprescriptibilidad genérica de las acciones orientadas a ese fin: Así, la Convención Americana de Derechos Humanos no contiene ningún precepto que lo considere; el Convenio de Ginebra sobre Tratamiento de los Prisioneros de Guerra, se refiere a la infracciones del orden de penal (artículos 129, 130 y 131) y, la Convención sobre la Imprescriptibilidad de los Crímenes de Guerra y de los Crímenes de Lesa Humanidad se constriñe, también y únicamente, a la acción penal (artículo IV).

3º) Que de esta manera, resulta aplicable lo dispuesto por los artículos 2497 y 2332 de nuestro Código Civil, con lo que las acciones establecidas para reclamar la responsabilidad extracontractual del estado prescriben en cuatro años, contados desde la perpetración del acto ilícito,



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: VDBXXGJXCBF

con lo que, cualquiera fuere la fecha que se determine para el inicio del cómputo, la acción interpuesta en la causa se encuentra prescrita.

Redacto el Ministro don Gerardo Bernalés Rojas y, el voto en contra, su autora.

Regístrese y devuélvase.

**Rol Corte N° 2350-2022 Civil.**

Se deja constancia que no firman la Ministra (S) doña Marta Asiain Madariaga y el Abogado Integrante don Alexis Mondaca Miranda, no obstante haber concurrido a la vista y acuerdo, la primera por haber concluido su suplencia y, el segundo, por encontrarse ausente.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: VDBXXGJXCBF

Proveído por el Señor Presidente de la Tercera Sala de la C.A. de Talca.

En Talca, a cuatro de julio de dos mil veintitres, notifiqué en Secretaría por el Estado Diario la resolución precedente.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: VDBXXGJXCBF