



Sistema de Derecho Minero

Una introducción a la disciplina

Alejandro Vergara Blanco

Universidad
Externado
de Colombia

130
Años

Alejandro Vergara Blanco

**Sistema de
derecho minero**
Una introducción a la disciplina

Universidad Externado de Colombia

Vergara Blanco, Alejandro

Sistema de derecho minero : una introducción a la disciplina / Alejandro Vergara Blanco. -- Bogotá : Universidad Externado de Colombia, 2016.
332 páginas ; 21 cm.

Incluye bibliografía.
ISBN: 9789587724929

1. Derecho minero -- Colombia 2. Industria minera -- Aspectos jurídicos -- Colombia 3. Industria minera -- Aspectos económicos -- Colombia 4. Política minera -- Colombia 5. Minas -- Medidas de seguridad -- Colombia 6. Contratos administrativos -- América Latina 7. Concesiones -- Colombia I. Universidad Externado de Colombia. II. Título.

348.3 SCDD 15

Catalogación en la fuente -- Universidad Externado de Colombia. Biblioteca

ISBN 978-958-772-492-9

© 2016, 2013, ALEJANDRO VERGARA BLANCO
© 2013, EDITORIAL LEGAL PUBLISHING
© 2016, UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA
Calle 12 n.º 1-17 Este, Bogotá
Teléfono (57-1) 342 02 88
publicaciones@uexternado.edu.co
www.uexternado.edu.co

Primera edición: junio de 2016

Diseño de cubierta: Departamento de Publicaciones
Composición: Precolombi EU-David Reyes
Impresión y encuadernación: Digiprint Editores S.A.S.
Tiraje de 1 a 1.000 ejemplares

Impreso en Colombia
Printed in Colombia

Prohibida la reproducción o cita impresa o electrónica total o parcial de esta obra, sin autorización expresa y por escrito del Departamento de Publicaciones de la Universidad Externado de Colombia. Las opiniones expresadas en esta obra son responsabilidad del autor.

CONTENIDO

PREFACIO	21
SIGLAS Y ABREVIATURAS	23
PRIMERA PARTE	
BASES Y REGULACIÓN DE LA ACTIVIDAD MINERA	
§ 1. SISTEMA Y AUTONOMÍA DEL DERECHO MINERO	27
I. Idea y función de sistema en el derecho minero	28
1. La idea de sistema en el derecho	28
2. La función ordenadora de la idea de sistema en el análisis dogmático de las normas mineras	30
a. La función ordenadora en la interpretación y aplicación del derecho vigente	30
b. Función ordenadora y "núcleos dogmáticos"	32
i) La autonomía del derecho minero ante la doctrina	32
ii) La exposición tradicional de "doctrinas" de legislación minera	35
II. Núcleo dogmático del derecho minero	37
1. Función de la técnica del núcleo dogmático en el derecho minero	37
2. Epistemología jurídica: delimitar una disciplina jurídica	38

3. El núcleo dogmático de la disciplina del derecho minero	39
4. Instituciones de derecho minero	40
a. Instituciones que forman el sistema de derecho minero	41
i) <i>Principio de riqueza minera publicada: publicatio minera</i>	41
ii) <i>Principio de libre acceso a las titularidades mineras</i>	42
iii) <i>Principio de libre ejercicio de los derechos mineros</i>	43
b. Materias conexas o fronterizas a la relación jurídica minera	44
c. El derecho minero y sus disciplinas auxiliares	45
5. Plan de la obra es coherente con la idea de sistema	46
6. Los instrumentos de trabajo del derecho minero	47
7. Corolario: una disciplina referida a los minerales libres o disponibles	50
III. Obras generales y fuentes de estudio de la disciplina	51
1. Obras generales de la disciplina	51
a) Obras antiguas de derecho minero	51
b) Obras modernas	53
c) Obras contemporáneas	54
d) Política jurídica minera	56
e) Renovación de los estudios de derecho minero: crítica disciplinaria	58
f) Otras obras	59
2. Otras fuentes de estudio del derecho minero	60
a) Periódicos	60
b) Repertorios de jurisprudencia	62
c) Jornadas de Derecho Minero y sus Actas	63
d) Bibliografías	64
3. Derecho minero comparado	65
a) Hispanoamérica	65
b) Europa	67
c) Estados Unidos de América	69

§ 2. Estudio y actualidad de la minería	
I. Ciencias dedicadas a la minería	71
1. Arqueología e historia de la industria minera	71
a. Historia minera en Europa	71
i) <i>La minería en Roma</i>	71
ii) <i>La minería en la Edad Media</i>	72
iii) <i>La minería en la época moderna</i>	73
b. Historia minera en las Indias	73
c. Historia de la minería chilena	74
2. Los minerales como objeto de la geología y mineralogía	76
a. La Tierra y sus minerales	77
b. Distintas clases de minerales	78
i) <i>Minerales metálicos</i>	78
ii) <i>Minerales no metálicos</i>	79
iii) <i>Otros minerales</i>	79
c. Regulación jurídica general y especial	79
3. Tecnología e industria minera	80
4. Geografía y economía mineras	81
II. Actualidad de la minería	81
1. Evolución de la actividad minera en Chile	81
2. La actividad minera en la actualidad	84
3. Medio ambiente y minería	87
4. El agua para la minería desde una perspectiva jurídica	90
§ 3. Proyectos e industria minera	
1. El proyecto minero como elemento basal de la industria minera	95
2. Fases de un proyecto minero	96
a. Riesgo e incerteza decrecientes	96
b. La exploración minera	97
c. La prospección minera	98
d. Evaluación del proyecto	98

e. Construcción	99
f. Explotación	99
g. Cierre	99
3. La industria minera	100
a. Es una industria extractiva	101
b. Empresas mineras <i>senior</i> y <i>junior</i>	102
i) <i>Empresas senior</i>	102
ii) <i>Empresas junior</i>	103
4. Alcances del actual fenómeno minero	104
§ 4. Regulación vigente y conflictos	
I. Regulación vigente y conflictos	107
1. Constitución Política	108
a. La Constitución como fuente del derecho minero y su análisis dogmático	108
b. Dos textos mineros en la Constitución	110
i) <i>Art. 19 n.º 24 incs. 6.º a 10.º CPR</i>	110
ii) <i>Disposición segunda transitoria</i>	111
c. Análisis jurídico formal y sustantivo de la CPR.	
Reenvío	112
2. Ley Orgánica Constitucional sobre Concesiones Mineras	113
a. El texto de la LOCCM	114
b. "Historia fidedigna" de la vigente normativa legal minera	114
i) <i>El trámite prelegislativo de la LOCCM</i>	114
ii) <i>Vicisitudes de la aprobación de la LOCCM (1982-1983). La época de la dictación de la "Ley Minera" (1981-1982)</i>	117
iii) <i>El debate jurídico: significado y temas debatidos</i>	121
c. Análisis económico de la LOCCM	122
3. Código de Minería	124
a. Contenido del Código de Minería	124

b. Precariedad de la "historia fidedigna" del Código de Minería	124
c. Modificaciones al Código de Minería	126
4. Reglamento del Código de Minería	129
a. La potestad reglamentaria y sus límites	129
b. El Reglamento del Código de Minería	131
i) <i>Aspectos generales del RCM</i>	132
ii) <i>Análisis sucinto del contenido del RCM</i>	134
iii) <i>Desarrollo reglamentario del procedimiento de constitución de concesiones mineras</i>	135
c. Otros textos reglamentarios del Código de Minería	136
d. Reglamento de Seguridad Minera	137
5. Ley de Cierre de Faenas e Instalaciones Mineras	137
a. Etapa del proyecto minero que viene a regular	137
b. Análisis sucinto del contenido de Ley n.º 20.551 de 2011	138
c. Dificultad de valorizar el plan de cierre	139
d. Reglamento de Cierre de Faena e Instalaciones Mineras	139
6. Tratado internacional en materia minera	140
a. Finalidades del Tratado	140
b. Objeto y contenido del Tratado	142
c. Aprobación	143
d. Protocolos y proyectos ejecutados a su amparo	143
II. Resolución de conflictos en materia minera	144
1. Aspectos generales	144
2. El proceso en los juicios mineros. Reglas de procedimiento minero	146
a. Competencia	147
b. Procedimiento general	147
c. Excepción	147
d. Los plazos	147
e. En cuanto a la naturaleza de estos procedimientos	147

Segunda parte

Pilares del derecho minero neomoderno

Primera sección

Teoría de la *publicatio* minera

§ 5. Naturaleza jurídica de los minerales

I. <i>Status quaestionis</i> en doctrina y legislación	153
1. La teoría del "dominio eminente"	154
a. Deformación del concepto de dominio eminente	154
b. Últimos estertores de esta doctrina	155
2. La teoría del "dominio patrimonial" del Estado sobre las minas	155
a. Una tesis basada en la literalidad normativa	155
b. Últimos estertores de la doctrina del "dominio patrimonial" de las minas	156
3. El zigzagueo histórico de unas tesis extremas	158
a. Del dominio "eminente" a la "propiedad estatal"	159
b. Dominio minero y "engaño" a la conciencia popular	160
II. ¿Existe propiedad de los minerales <i>in rerum natura</i> ?	161
1. La disputa: "propiedad" estatal o privada de las minas	162
2. La exclusión de un instituto: la propiedad	164
3. La disolución de los vínculos propietarios estatales: la depuración del <i>fumus regaliano</i>	165
4. Objetivo del supuesto "dominio" estatal: impedir apropiación privada de minas <i>in rerum natura</i>	169
5. Recapitulación	170
III. Teoría de la <i>publicatio</i> minera	171
1. Las minas y las funciones de los órganos del Estado	171
2. <i>Publicatio</i> vs. <i>appropriatio</i>	173
3. Análisis dogmático de la <i>publicatio</i> minera	175

§ 6. Clasificación jurídica de las sustancias minerales

I. Clasificación jurídica de las sustancias minerales	179
1. Distinción primaria: "minas" y "arcillas superficiales"	180
a. "Minas"	180
i) "Minas concesibles"	180
ii) "Minas inconcesibles"	180
b. "Arcillas superficiales"	181
2. Concepto jurídico de "minas" y "arcillas superficiales"	181
3. El lugar de las extracciones: mina y canteras	183
a. ¿Qué es la "mina"?	183
b. Minas (plural) y mina (singular)	184
c. Propuesta terminológica: mina y cantera	185
4. Terminología y plan de estudio	186
II. Minerales publicados o disponibles y su concesibilidad	187
1. Minerales publicados o disponibles "concesibles" o "inconcesibles"	188
a. Las minas "concesibles"	188
b. Las minas "inconcesibles"	189
c. Dos vías de acceso a los minerales libres	190
2. De las minas "concesibles" y su técnica administrativa de acceso: concesiones "judiciales"	191
a. Concesión "judicial" y sustancias concesibles	191
b. Regla general: concesibilidad de todas las minas	192
c. Casos especiales de sustancias concesibles	194
i) <i>Desmontes, escorias y relaves</i>	194
ii) <i>Minerales de valor estratégico</i>	195
iii) <i>"Y las demás sustancias fósiles"</i>	196
iv) <i>El salitre</i>	198
d. Aparición de sustancias inconcesibles en el ámbito territorial de pertenencias	198
3. De las minas "inconcesibles" y su técnica de acceso: concesiones "administrativas"	199
a. Criterio clasificatorio	199

b. Concesiones "administrativas"	201
i) Régimen legal especial	201
ii) Régimen legal supletorio	202
c. Casos especiales de sustancias inconcesibles	202
i) Hidrocarburos líquidos y gaseosos	202
ii) El litio	202
iii) Yacimientos "bajo" las aguas marítimas	203
iv) Yacimientos situados en zonas de seguridad nacional	203
v) La energía geotérmica	204
§ 7. Las arcillas superficiales o áridos	
I. Arcillas superficiales	
1. Aprovechamiento de las "arcillas superficiales"	205
a. Los áridos en la clasificación de las sustancias minerales	205
b. Áridos situados en bienes públicos	207
2. Exclusión de la legislación minera: aplicación del "derecho común"	208
3. Minerales apropiables (arcillas, rocas, arenas y áridos) situados en bienes privados	210
a. En terrenos de particulares	211
b. En terrenos fiscales, municipales o regionales	212
4. Arcillas, rocas, arenas y áridos situados en bienes públicos	212
a. "Arcillas superficiales" en playas de mar y orillas de ríos y lagos mayores: concesiones "marítimas"	213
b. "Arcillas superficiales" en bienes públicos administrados por los municipios: concesiones "municipales"	213
5. Actividad extractiva de arcillas, rocas, arenas y áridos en terrenos de propiedad privada	214
a. La actividad extractiva no está sujeta a previa concesión municipal	216

b. La extracción de materiales áridos desde pozos lastreros de propiedad privada está afectada a cobro de derechos municipales	218
§ 8. Organización administrativa en materia minera	
I. El poder judicial constituye las concesiones mineras	222
II. Intervención de los órganos de la Administración del Estado en la minería	226
1. Ministerio de Minería	226
2. Servicio Nacional de Geología y Minería	229
a. Intervención en aspectos técnicos e información sobre concesiones mineras	230
i) Procedimiento concesional	230
ii) Información de concesiones constituidas: catastro	230
iii) Información levantada en trabajos de exploración geológica	231
b. Remate y patentes mineras	232
c. Intervención relativa a la seguridad y policía mineras	232
d. Intervención general relativa al levantamiento de información geológica	233
e. Entrega de información geológica por los particulares	233
3. Comisión Chilena del Cobre	234
4. Fomento a través de la Empresa Nacional de Minería	235
5. Centro de Investigación Minera y Metalúrgica	238
III. Actividad empresarial minera del Estado-Fisco	239
1. Limitaciones constitucionales	239
a. El "Estado" como explorador y explotador directo de sustancias no concesibles	240
b. El "Estado" como titular de concesiones mineras	240
2. Empresas y sociedades estatales mineras	241

IV. Comisión Calificadora de Competencias en Recursos y Reservas Mineras	242
1. Financiamiento de proyectos mineros y bolsas de valores	243
a. Financiamiento bursátil de proyectos mineros en el extranjero	243
b. Objetivos de la ley que crea Comisión	243
c. Orígenes del proyecto de ley	245
2. Registro, Comisión y Personas Competentes	246
a. Registro Público de Personas Competentes	246
b. Comisión Calificadora de Competencias en Recursos y Reservas Mineras	247
c. Personas competentes	248

Segunda sección

Teoría de la concesión minera

§ 9. Concesión minera: título habilitante para el aprovechamiento de los minerales disponibles	
I. La potestad de los tribunales para constituir concesiones mineras	251
1. Concesión minera y "resolución judicial"	251
2. Autonomía judicial	253
a. El juez controla la juridicidad del procedimiento	254
b. Saneamiento de vicios y caducidades	254
3. Legitimidad de las normas de procedimiento contenidas en el RCM	254
4. Rol del Servicio Nacional de Geología y Minería	257
II. Objetivos del procedimiento concesional minero	257
1. Delimitación de "extensión territorial" de derechos mineros	258
2. La "forma, cabida y lados" de la extensión territorial	259
a. Forma	260

b. Lados y orientación	260
c. Dimensiones	260
d. Cabida	261
3. Aspectos geográficos o "técnicos" relativos a la delimitación territorial	261
a. Nociones de proyección geográfica	261
i) <i>Coordenadas U.T.M.</i>	262
ii) <i>Rumbos y acimuts</i>	263
b. Actual utilidad de la mensura o medición en terreno	263
III. Principios del procedimiento concesional minero	265
1. Seguridad jurídica y nuevos títulos mineros	265
2. Exclusividad: incompatibilidad con "superposición de concesiones mineras"	266
3. Preferencia de las peticiones mineras	267
4. Publicidad del procedimiento concesional minero	269
5. Certeza técnica	271
IV. Libertad de peticiones mineras y prioridad del descubridor	271
1. Peticiones mineras	271
a. Peticiones <i>ad libitum</i>	271
b. Superposición de peticiones y concesiones	272
2. Preferencia para "descubridores"	273
3. Derechos emanados de pedimentos o manifestaciones	274
4. Naturaleza jurídica de la manifestación y del pedimento	275
5. Las acciones de mejor derecho	276
a. Causales	276
b. Procedimiento	277
c. Plazo para interponer la acción	277
6. La situación de la propiedad del suelo de frente a peticiones mineras. Reenvío	277

Tercera sección

Teoría de los derechos mineros

§ 10. Naturaleza y contenido de los derechos mineros

I. Naturaleza jurídica y protección de los derechos mineros	281
1. Naturaleza administrativa de las titularidades mineras	281
2. La teoría de los derechos reales administrativos	282
3. Los derechos mineros se refieren a minerales libres o disponibles	283
4. Los derechos mineros nacen de una concesión	284
a. Concesión y derecho real	284
b. Una confusión legislativa y doctrinaria	285
c. Título concesional y derecho creado	285
5. Caracteres de los derechos mineros	287
a. Los derechos mineros son subjetivos	287
b. Los derechos mineros son reales	287
c. Los derechos mineros tienen por objeto un bien público	288
d. Derechos mineros y naturaleza administrativa de la concesión	288
e. Derechos mineros como derechos de aprovechamiento	288
6. Desaparición del arcaísmo "propiedad minera"	289
II. Derechos mineros y garantías constitucionales	290
1. Estatuto garantístico de la actividad extractiva minera	290
2. Libertades públicas y titularidades mineras	292
a. La libre iniciativa y la igualdad de trato	292
b. El derecho a la propiedad y el derecho de propiedad	293
c. La esencia de los derechos y su libre ejercicio	295
3. Los derechos mineros gozan de una garantía idéntica a la propiedad	295

III. Derechos para desarrollar "proyecto" e "industria"

minera	297
1. Proyecto minero en la regulación	297
a. Exploración	298
b. Prospección	299
c. Construcción	299
d. Explotación	299
e. Cierre	300
2. Industria minera en la regulación	300
3. La legislación configura "derechos" para el desarrollo de proyectos de la industria minera	302
4. Inicio del ejercicio de los derechos mineros	302
IV. Acceso al predio superficial para realizar labores mineras	303
1. Destino económico de la propiedad raíz	304
2. Limitaciones a la propiedad del suelo	307
3. Necesidad de constituir previamente la servidumbre minera para la ocupación del suelo ajeno	308
a. Título concesional previo para explorar o explotar minerales	308
b. Previa constitución de la servidumbre para efectuar labores	309
c. Permisos especiales como requisito para constituir servidumbres	311
4. Labores mineras en tierras ajenas y en lugares especialmente protegidos: permisos y autorizaciones	311
5. La especial servidumbre que establece la Ley de Cierre de Faenas e Instalaciones Mineras	313
Epílogo: la actual fenomenología jurídica minera	315
Bibliografía	321