



EL DERECHO DE ASOCIACIÓN Y LAS COOPERATIVAS.

I.-Texto Constitucional.

1.- En el año 1874, se promulgó la Ley que modificó el art. 12 de la Constitución de 1833, agregando el derecho de asociarse sin permiso previo.

2.-Dicha norma se mantuvo en la Constitución de 1925, en el N° 5 del art. 10, señalándose:

“El derecho de asociarse sin permiso previo y en conformidad a la Ley”.

3.- Mediante el Decreto Ley N° 1.552 de 1976, se establecieron en el Acta Constitucional N° 3, los derechos y deberes constitucionales, quedando establecido en el art. N° 1° N° 9 “El derecho de asociarse sin permiso previo”.

Se agregó que: “Las Asociaciones deberán constituirse en conformidad a la Ley, para gozar de personalidad jurídica. Nadie puede ser obligado a pertenecer a una asociación, salvo lo dispuesto en el inciso sexto del N° 2° de este Artículo (se refiere a la colegiación para el ejercicio de una profesión universitaria). Prohíbanse las asociaciones contrarias a la moral, al orden público y a la seguridad del Estado”.

4.- La constitución de 1980, reprodujo el texto anterior, con modificaciones de redacción menores. Se agregaron cuatro nuevos incisos, relacionados con materias políticas (partidos políticos, pluralismo político, incompatibilidades para pertenecer a partidos políticos, entre otros).

5.- La Ley N°20.050 de 2005 fijó el texto refundido, coordinado y sistematizado de la Constitución política, manteniendo la redacción del texto sobre el derecho de asociación, de 1980.

II.- Legislación Cooperativa y Civil.

La Ley General de Cooperativas, contenida en el D.F.L. N° 5 de 2003, en el artículo 1, del Capítulo I, Título I, “De la Naturaleza de las Cooperativas”, establece: “Para los fines de la presente Ley son Cooperativas las asociaciones que de conformidad con el principio de la ayuda mutua tienen por objeto mejorar las condiciones de vida de sus socios....”

Consecuentemente, las normas constitucionales, desde 1874 hasta la fecha, han establecido y garantizado el derecho de asociación en forma amplia.

El concepto de asociación empleado por los textos constitucionales, se refiere a todas las personas jurídicas, conforme a la norma establecida en el Título XXXIII del Libro I del Código Civil, dictado en 1855. En esta materia se precisó el concepto de asociación, establecido en el art. 545, por la Ley N° 20.500 de 2011.

Conforme a la legislación vigente la Constitución agrega el derecho de asociación.

Debe entenderse, por tanto, que el derecho a asociarse en una cooperativa por las personas, conforme a la Ley General de Cooperativas, está y ha estado amparado, sin límites, por la Constitución Política de la República.

Igual conclusión corresponde a la asociación en cualquier tipo de sociedad que las personas puedan llevar a cabo.

Sería contrario a la Constitución limitar, afectar en su esencia o imponer condiciones que impidan el libre ejercicio del derecho a las personas, por constituir y desarrollar empresas sociales, económicas, culturales y técnicas de naturaleza Cooperativa, conforme a la Legislación vigente.

III.- Vigencia del Derecho de Asociación y normativa internacional y nacional.

No obstante, a lo anteriormente expuesto, la Legislación desconoce el derecho asociativo en diversas actividades sociales y económicas para ser desarrolladas y ejecutadas por Cooperativas.

1.- La Organización Internacional del Trabajo (OIT) en el año 2002 adoptó la recomendación N° 193, como una norma de aplicación universal, cuyo contenido lo constituye una legislación, fundada en los principios establecidos por la Alianza Cooperativa Internacional, convocando a los legisladores a permitir que las Cooperativas actúen en todos los sectores, sin hacer diferencia al tamaño de las cooperativas ni al estrato social de sus socios.

2.- Italia, España y Portugal, en sus constituciones establecidas en el Siglo XX, contienen normas específicas de reconocimiento de las Cooperativas, como entidades con plena capacidad para actuar en actividades sociales, económicas y culturales, sin limitación alguna.

3.- Alemania, en su constitución de 1949, estableció como derecho fundamental la libertad de asociación, expresando que; “Todos los alemanes tienen el derecho de crear asociaciones y sociedades”. Agrega la norma constitucional (Art. 9) que: “Se garantiza a toda persona y a todas las profesiones el derecho de fundar asociaciones para mantener y fomentar las condiciones económicas y de trabajo.”

4.- Francia, Gran Bretaña, los países escandinavos, Estados Unidos de Norte América y Canadá no hacen referencia en sus actas o constituciones a las Cooperativas, no obstante que desde el origen de estas asociaciones han tenido el más amplio y completo reconocimiento de tales empresas económicas y sociales. Como es de conocimiento público y general, las cooperativas en los países europeos y en América del Norte han alcanzado un enorme desarrollo en todas las áreas de sus respectivas sociedades.

5.- En Italia existen más de 59.000 cooperativas activas y su presencia en la economía genera más de 1.200.000 trabajadores.

Las Cooperativas del trabajo en dicho país desarrollan actividades económicas de un valor en MM.EUR \$ 28.600, excluidas en dichas cifras, a las cooperativas financieras y de seguros.

En Francia, las Cooperativas cuentan con más de 26 millones de socios. La facturación bruta anual alcanza valores por sobre los MM.EUR \$ 307.000, siendo el sector agrícola el principal sector con un 50% del mismo.

En Estados Unidos, las cooperativas eléctricas, de distribución y de generación, suministran el 56% de la electricidad de dicho país.

En Alemania existen 22 millones de socios, con 8.690 empresas cooperativas, generando empleos a más de 900.000 trabajadores.

6.- En la República de Chile, no obstante, la explícita garantía constitucional de la libertad de asociación, hasta 1980, podían constituirse para llevar y realizar toda clase de actividades

económicas y sociales, sin que existiera un reconocimiento explícito en la Constitución, lo cual no era necesario, conforme al texto constitucional.

Hoy en día existen diversas leyes que establecen el desarrollo de actividades sociales y económicas exclusivamente por sociedades anónimas.

Tales Leyes son las siguientes:

1.- D.F.L. N° 3. Ley General de Bancos. Art. 37.

Las Cooperativas de Ahorro y Crédito, que alcancen un Patrimonio igual o superior a un Banco, quedan sometidas al control de la Comisión para el Mercado Financiero y sólo pueden realizar las operaciones descritas en la Ley General de Cooperativas, excluyendo las operaciones propias del giro bancario.

2.- D.F.L. N° 3. Ley General de Bancos. Art. 84.

Se excluye a las Cooperativas de Ahorro y Crédito y a las Cooperativas Abiertas de Viviendas de la garantía estatal, que el Estado otorga a los Bancos en relación con los depósitos de ahorro que efectúen las personas administradas por dichas entidades. Por excepción las Cooperativas de Ahorro y Crédito, que pasan a ser controlados por la Comisión del Mercado Financiero, tienen dichas garantía.

3.- D.F.L. N° 707 de 1982. Ley sobre cuentas corrientes bancarias y cheques. Se excluye a las Cooperativas de ahorro y crédito, de efectuar operaciones al amparo de dicha Ley.

4.- D.L. 3.500 de 1980. Administración de Fondos de Pensiones. Sólo pueden actuar en calidad de Administradoras las Sociedades Anónimas.

5.- D.F.L. 382 de 1988, Art. 8, Ley sobre Servicios Sanitarios. Las Concesiones para establecer, construir y explotar servicios públicos, destinados a producir agua potable, distribuirlos, recolectar y disponer aguas servidas, sólo pueden otorgarse a Sociedades Anónimas. Por la Ley N° 20.998 de 2017, se regula el abastecimiento rural de agua potable, permitiendo dicha actividad para cooperativas, ley que confirma que no pueden existir Cooperativas de abastecimiento de agua potable en zonas urbanas.

Según la descripción de las Leyes indicadas anteriormente, el derecho de asociación de las personas que quisieran ejercerlo y desarrollarlo, en las actividades que son objeto de la legislación citada, se encuentran impedidas de ejercerlo, al existir una legislación que ha establecido que determinadas actividades, sólo pueden realizarse por sociedades anónimas.

Esta legislación no sólo afecta el derecho de asociación, sino el derecho a desarrollar cualquier actividad económica, constituyendo la base de la libertad económica y la igualdad ante la Ley, produciéndose una diferencia entre las personas que reúnen capitales para realizar determinadas actividades, frente a otras que pueden reunir los mismos capitales, pero que no pueden ejecutar tales actividades, sólo por el hecho de constituirse como una cooperativa.

En este sentido, un cambio constitucional es necesario porque impedirá desde luego al legislador establecer diferencias en el tipo de organizaciones que puedan desarrollar determinadas actividades económicas.

IV.- Propuestas.

1. Con el fin de dar plena vigencia a la garantía constitucional, establecida en todos los textos constitucionales, a partir de 1874, la Asociación Nacional de Cooperativas de Chile, propone a la Comisión de expertos, establecer el derecho de asociación, en el texto que se prepara, en los siguientes términos:

“La Constitución asegura a todas las personas:

El derecho de asociarse sin permiso previo, sin que se pueda exigir una determinada naturaleza a la asociación respectiva”

2. Para el evento que se estime adecuado consagrar un reconocimiento aún más taxativo de las cooperativas, se propone una alternativa a esta propuesta, que tiene como fundamento, además, el derecho de las personas a desarrollar cualquier actividad económica:

“La Constitución reconoce la función social de las cooperativas conforme a los principios de ayuda mutua y asegura a todas las personas el derecho a desarrollar, mediante estas asociaciones, cualquier actividad económica que no sea contraria a la moral, al orden público y a la seguridad nacional”.

Asociación Nacional de Cooperativas de Chile

[https://: www.cooperativasdechile.coop/](https://www.cooperativasdechile.coop/)

Santiago, marzo 2023