

CONTENIDO

REMERCIEMENTS POUR LES MÉLANGES EN L'HONNEUR DE MON PÈRE, GÉRARD MARCOU, PROFESSEUR DE DROIT PUBLIC EN SORBONNE, PARIS

VERONIQUE MARCOU

INTRODUCTION	21
PAPA OU LA LIBERTÉ	21
LA PASSION DES HOMMES	22
LE GÉNIE ORGANISATIONNEL, OU COMMENT VIVRE ENSEMBLE ?	22
PRESENTACIÓN	25
PRÓLOGO	37

EL PAPEL CREADOR DEL JUEZ CONSTITUCIONAL Y LA TEORÍA DEL DERECHO VIVIENTE EN EL DERECHO FRANCÉS

GÉRARD MARCOU

INTRODUCCIÓN	40
1. EL PAPEL CREADOR DE LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO CONSTITUCIONAL	41
1.1. LA CONCILIACIÓN ENTRE DISPOSICIONES CONSTITUCIONALES.....	41
1.2. LA CONCILIACIÓN ENTRE DISPOSICIONES CONSTITUCIONALES Y DISPOSICIONES DE LOS TRATADOS EUROPEOS.....	42
1.3. LA CONSIDERACIÓN LIMITADA DE CAMBIOS DE HECHO O DE DERECHO	44

1.4. LA DEFERENCIA RESPECTO AL PODER DE APRECIACIÓN DEL PARLAMENTO.....	45
2. EL IMPACTO DE LA QPC SOBRE LOS MÉTODOS DE CONTROL DEL CC Y REFLEXIONES CRÍTICAS SOBRE LA IMPORTACIÓN DE LA TEORÍA DEL “DERECHO VIVIENTE”	47
2.1. EL CONTROL DEL CC EN EL MARCO DE LA QPC: ¿CONTROL ABSTRACTO O CONCRETO?	48
2.2. LA ADOPCIÓN POR EL CC DE LA TEORÍA DEL DERECHO VIVIENTE....	49
2.3. CONSECUENCIAS SOBRE LAS RELACIONES ENTRE LOS ALTOS TRIBUNALES EN FRANCIA.....	52

LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ALEMÁN Y SU PAPEL EN LA CONSOLIDACIÓN DEMOCRÁTICA

MARIE-CHRISTINE FUCHS
ANDRÉS VILLEGAS

INTRODUCCIÓN	55
---------------------------	----

PRIMERA PARTE: EL PAPEL DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL ALEMANA EN LA CONSOLIDACIÓN DEMOCRÁTICA EN GENERAL	56
--	----

1. ORGANIZACIÓN Y FUNCIONAMIENTO DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL Y SUS PROCEDIMIENTOS MÁS IMPORTANTES	56
2. IMPORTANCIA Y PAPEL DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL EN LA INTERPRETACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN ALEMANA FRENTE A LA DEMOCRACIA ALEMANA	59
2.1. DERECHO A LA AUTODETERMINACIÓN INFORMATIVA	60
2.2. CONTROL INDIRECTO DE LA APLICACIÓN E INTERPRETACIÓN DE LA CONVENCIÓN EUROPEA DE DERECHOS HUMANOS	61

2.3. SENTENCIAS FRENTE AL USO DEL SALVAVIDAS FINANCIERO DE LA UNIÓN EUROPEA	62
2.4. LA JURISPRUDENCIA DEL TCF SOBRE LA OPOSICIÓN POLÍTICA Y SOBRE LA PROTECCIÓN DE LAS MINORÍAS EN UNA DEMOCRACIA INDIRECTA	63
SEGUNDA PARTE: EL PAPEL DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL EN LA REUNIFICACIÓN DE LAS DOS ALEMANIAS.....	65
CONCLUSIÓN	68
BIBLIOGRAFÍA	69

QUELQUES OBSERVATIONS SUR L'EXISTENCE D'UN CONTRE-POUVOIR JURIDICTIONNEL EN FRANCE

FABRICE HOURQUEBIE

INTRODUCTION	71
1. IDENTIFICATION	72
1.1. LA MODÉRATION	72
1.2. L'EFFICACITÉ	73
2. CLASSIFICATION	74
2.1. LES CONTRE-POUVOIRS PLUTÔT POLITIQUES.....	74
2.2. LES CONTRE-POUVOIRS PLUTÔT JURIDIQUES	75
3. L'IMPENSABLE POUVOIR JURIDICTIONNEL	76
3.1. RAISON HISTORIQUE.....	76
3.2. RAISON DOCTRINALE	76
4. L'IMPROBABLE POUVOIR JURIDICTIONNEL.....	77

4.1. ENJEU DU DÉBAT SOUS LA VÈME RÉPUBLIQUE.....	77
4.2. LES DÉBATS CONSTITUANTS DE 1958 (SUR LE TITRE VIII RELATIF à « L'AUTORITÉ JUDICIAIRE) »	78
5. L'IMPLICITE POUVOIR JURIDICTIONNEL	80

LOS HOYOS NEGROS DE LA REFORMA JUDICIAL MEXICANA

FRANCISCO TORTOLERO CERVANTES

INTRODUCCIÓN	85
1. LA PROMESA DE INSTAURAR ARBITRAJES JUDICIALES	87
2. EL CONTEXTO PROPULSOR DE LA REFORMA.....	90
3. IMPROVISACIÓN Y REFORMAS INCOMPLETAS. SUS EPÍGONOS	94
4. ¿EL JUDICIAL ES UN AUTÉNTICO PODER? MÁS ERRORES DE DISEÑO	98
5. DESIGNACIÓN DE JUZGADORES Y MINISTROS: ¿DÓNDE QUEDA EL CJF?	103
BIBLIOGRAFÍA	108

TRIBUNALES CONSTITUCIONALES: SUS DESAFÍOS FRENTE A LA CONSOLIDACIÓN DEMOCRÁTICA

CARLOS ADOLFO ARENAS C

INTRODUCCIÓN	114
1. ¿ESTAMOS FRENTE A UNA CONSOLIDACIÓN DE LA DEMOCRACIA?	117
2. ESTADO CONSTITUCIONAL Y DEMOCRACIA.....	119
3. DEMOCRACIA Y DERECHOS HUMANOS.....	120

4.	LOS TRIBUNALES CONSTITUCIONALES Y LA CONSOLIDACIÓN DE LA DEMOCRACIA A TRAVÉS DE LA GARANTÍA DE LOS DERECHOS HUMANOS. EL CASO DE COLOMBIA	121
4.1.	CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD.....	122
4.2.	ACCIÓN DE TUTELA.....	126
5.	LÍMITES DEL PODER DE REFORMA DE LA CONSTITUCIÓN: ENTRE EL PODER CONSTITUYENTE Y EL ACTIVISMO JUDICIAL	128
6.	LIBERAR AL PODER CONSTITUYENTE DE SU DESTIERRO INSTITUCIONAL	133
	BIBLIOGRAFÍA	136

LA BUENA FE EN LA PRÁCTICA DE LA JUSTICIA

GERMÁN BULA ESCOBAR

INTRODUCCIÓN	139
1. UN MODO DE HACER EN EL ACCESO A LA JUSTICIA	141
2. EL JURAMENTO ESTIMATORIO. SU EFICACIA EN LA PRÁCTICA DE LA BUENA FE Y LA LEALTAD PROCESALES	145
3. APUNTES SOBRE MEDIOS QUE PUGNAN POR LA BUENA FE EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO FRANCÉS	148
4. UNA NOTA DE CIERRE.....	149

LA FUNCIÓN CONSULTIVA DEL CONSEJO DE ESTADO DE COLOMBIA

WILLIAM ZAMBRANO CETINA

INTRODUCCIÓN	151
1. EL REFERENTE NAPOLEÓNICO	152

2.	LOS CONSEJOS DE ESTADO Y DE GOBIERNO COMO ÓRGANOS CONSULTIVOS INTEGRANTES DEL PODER EJECUTIVO EN EL DECRETO ORGÁNICO DE 1828 Y EN LAS CONSTITUCIONES DE 1821, 1830 Y 1832	154
3.	LA AUSENCIA DE CONSEJO DE ESTADO A NIVEL NACIONAL A PARTIR DE 1843. EL MANTENIMIENTO COMO PARTE DEL PODER EJECUTIVO DE CONSEJOS DE GOBIERNO EN 1843 Y 1853 Y LA CREACIÓN DE CONSEJOS CONSULTIVOS EN ALGUNOS ESTADOS EN VIGENCIA DE LAS CONSTITUCIONES DE 1858 Y 1863	155
4.	LA CONSTITUCIÓN DE 1886 Y EL ESTABLECIMIENTO DEL CONSEJO DE ESTADO COMO ÓRGANO POR FUERA DEL PODER EJECUTIVO CON FUNCIONES CONSULTIVAS Y EVENTUALMENTE JURISDICCIONALES	157
5.	LA SUPRESIÓN DEL CONSEJO EN 1905 BAJO EL GOBIERNO DEL GENERAL REYES Y SU RESTABLECIMIENTO POR EL ACTO LEGISLATIVO 10 DE 1914 COMO CUERPO SUPREMO CONSULTIVO DEL GOBIERNO Y TRIBUNAL SUPREMO DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO	158
6.	EL ACTO LEGISLATIVO 1 DE 1945 Y LA CLARA DIFERENCIACIÓN DE LAS FUNCIONES CONSULTIVAS Y CONTENCIOSAS	159
7.	LA FUNCIÓN CONSULTIVA EN EL ACTO LEGISLATIVO 1 DE 1968 Y EN LA CONSTITUCIÓN DE 1991	160
8.	LA FUNCIÓN CONSULTIVA EN LA LEY 1437 DE 2011	162
9.	LA FUNCIÓN CONSULTIVA EN PERSPECTIVA	163

**APROXIMACIÓN A LOS DIFERENTES MÉTODOS
DE INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL EN EL SISTEMA
JURÍDICO NORTEAMERICANO Y LOS RESULTADOS
COMPARADOS DE SU APLICACIÓN. CASO DE ESTUDIO:
DISTRICT OF COLUMBIA VS. HELLER**

LUISA FERNANDA GARCÍA LÓPEZ
WALTER ARÉVALO RAMÍREZ

PRESENTACIÓN: FESTSCHRIFT A GÉRARD MARCOU, PROFESOR EN LA UNIVERSIDAD PARÍS I PANTHÉON SORBONNE.....	168
---	------------

INTRODUCCIÓN: LA CONSTITUCIÓN Y EL JUEZ MARSHALL: LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL COMO CONSTRUCCIÓN CONSTITUCIONAL	168
1. LOS MÉTODOS DE INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL COMO RESULTADO DE LA JURISPRUDENCIA NORTEAMERICANA Y DE UNA CONSTITUCIÓN HISTÓRICA	171
2. CONSTITUCIÓN ESCRITA Y ORIGINAL VERSUS CONSTITUCIÓN VIVA Y CAMBIANTE	172
3. LA TERCERA VÍA: PRECEDENTE Y EL <i>COMMON LAW</i> CONSTITUCIONAL	175
4. ¿ERAN LOS PADRES FUNDADORES ORIGINALISTAS? ¿ACEPTARÍAN EL CONSTITUCIONALISMO VIVIENTE?.....	176
5. CLASIFICACIONES DE LOS MÉTODOS DE INTERPRETACIÓN EN EL SISTEMA CONSTITUCIONAL NORTEAMERICANO.....	177
5.1. FUNDAMENTO JURÍDICO-POLÍTICO DEL ORIGINALISMO.....	178
5.2. FUNDAMENTO JURÍDICO-POLÍTICO DEL NO ORIGINALISMO	179
6. EL CASO D.C VS HELLER COMO PARADIGMA RECIENTE DE LOS MÉTODOS DE INTERPRETACIÓN.....	179
6.1. HECHOS Y PROBLEMA JURÍDICO DEL CASO D.C VS HELLER.....	180
6.2. DISTINTAS INTERPRETACIONES DE LA SEGUNDA ENMIENDA EN <i>HELLER</i> COMO EJEMPLOS DE LOS MÉTODOS DE INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL.....	181
6.3. LA INTERPRETACIÓN DEL JUEZ SCALIA: INTENCIÓN ORIGINAL Y SIGNIFICADO ORIGINAL EN LA SEGUNDA ENMIENDA.....	181
7. LA INTERPRETACIÓN DEL JUEZ STEVENS: ORIGINALISMO TEXTUAL EN LA SEGUNDA ENMIENDA	184
8. CONCLUSIÓN	186
BIBLIOGRAFÍA	188

**¿QUÉ TAN LEJOS O QUÉ TAN CERCA SE ESTÁ
DEL ESTABLECIMIENTO DEL PRECEDENTE JUDICIAL
EN LA JURISDICCIÓN ORDINARIA EN COLOMBIA?**

MANUEL ALBERTO RESTREPO MEDINA

INTRODUCCIÓN	193
1. LA SEGURIDAD JURÍDICA, FUNDAMENTO DEL PRECEDENTE JUDICIAL COMO FUENTE FORMAL DEL DERECHO	195
2. EL ESTABLECIMIENTO JURISPRUDENCIAL DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL COMO FUENTE FORMAL DEL DERECHO EN COLOMBIA	195
3. EL ESTABLECIMIENTO LEGAL DEL PRECEDENTE ADMINISTRATIVO COMO FUENTE FORMAL DEL DERECHO EN COLOMBIA	197
4. REQUERIMIENTOS PARA EL EVENTUAL ESTABLECIMIENTO DEL PRECEDENTE JUDICIAL EN LA JURISDICCIÓN ORDINARIA....	198
CONCLUSIONES	201
BIBLIOGRAFÍA	201

**L'INDIVIDU DEVANT LE TRIBUNAL DE JUSTICE
DE LA COMMUNAUTÉ ANDINE ET LA COUR DE JUSTICE
DE L'UNION EUROPÉENNE : *UNE APPROCHE COMPARÉE*
À L'ÂGE DE L'INTERNATIONALISATION PLURALISTE DU DROIT**

GRENFIETH DE J. SIERRA CADENA

INTRODUCTION	203
1. LES ORIGINES DE L'INTERNATIONALISATION PLURALISTE EN AMÉRIQUE LATINE	206
1.1. LA GARANTIE DE LA LIBERTÉ ÉCONOMIQUE ET DE LA CONCURRENCE NORMATIVE	207
1.2. L'ADAPTATION DU DROIT COMMUNAUTAIRE PAR LE DROIT NATIONAL	209

1.3. LA PROTECTION DE LA PERSONNE.....	211
2. LE DROIT DE RECOURS DU JUSTICIABLE AUPRÈS DU JUGE SUPRANATIONAL.....	213
2.1. LE RECOURS EN ANNULATION.....	214
2.2. LE RECOURS EN MANQUEMENT.....	216
3. L'HARMONISATION DES PLURALISMES NATIONAUX.....	218
3.1. LA QUESTION PRÉJUDICIELLE.....	218
3.2. LE JUGE NATIONAL, LE JUSTICIABLE ET LA SAISINE DU JUGE SUPRANATIONAL.....	219
CONCLUSION	221

LA GOBERNANZA, ¿UNA NOCIÓN VACÍA DE CONTENIDO JURÍDICO EN DERECHO PÚBLICO?

VIVIANA DÍAZ PERILLA- DROUARD

INTRODUCCIÓN	223
1. LAS ACEPCIONES DE GOBERNANZA: UNA MANERA DISTINTA DE GOBERNAR, EL ESTADO DEBILITADO	224
1.1. DE LA CESIÓN DE LA SOBERANÍA ESTATAL EN PRO DEL INTERÉS GLOBAL, AL REFUERZO DEL CAMPO DE INTERVENCIÓN EN PRO DEL INTERÉS NACIONAL.....	227
1.2. EL ESTADO ESTRATEGA, EL INTERÉS NACIONAL DESDE LOS ESCENARIOS LOCALES METROPOLIZADOS	229
2. UNA GOBERNANZA QUE CONDICIONA LA PRODUCCIÓN NORMATIVA: EL ESTADO FORTALECIDO.....	234
2.1. LA NOCIÓN DE GOBERNANZA Y SU RELACIÓN CON EL DERECHO: LAS NUEVAS FORMAS DE REGULACIÓN.....	234

2.2. LAS MANIFESTACIONES JURÍDICAS DE LA GOBERNANZA	238
CONCLUSIÓN	245
BIBLIOGRAFÍA	245

**PRIMERAS APROXIMACIONES AL CONTENIDO MÍNIMO
DEL DERECHO NATURAL EN EL SIGLO XXI**

GERMÁN VILLA FONTECHA
DIANA CAROLINA VALENCIA-TELLO

INTRODUCCIÓN	249
1. ANÁLISIS DEL CONTEXTO ACTUAL.....	252
2. LO NATURAL EN EL DERECHO	254
3. LA IDEA DE ‘CONTENIDO MÍNIMO DEL DERECHO NATURAL’ EN H. HART	257
4. LO BIOLÓGICO Y EL CONTENIDO MÍNIMO DEL DERECHO NATURAL	260
5. EL IMPERATIVO DE LA SUPERVIVENCIA	268
CONCLUSIONES PRELIMINARES	270
BIBLIOGRAFÍA	272

**LA LEGITIMIDAD DEL ARBITRAJE INTERNACIONAL
—ENTRE PERSONAS PÚBLICAS Y PRIVADAS— ANALIZADA
A LA LUZ DE LA ACTITUD DE LAS PARTES DEL LITIGIO**

MYRIAM SALCEDO CASTRO

INTRODUCCIÓN	275
1. LA “EXCESIVA EXTENSIÓN” DE LA COMPETENCIA ARBITRAL SOLICITADA POR LOS SUJETOS DE DERECHO PRIVADO	286

1.1. LOS MONTAJES JURÍDICOS EN MATERIA DE NACIONALIDAD	287
1.2. EL PORCENTAJE DE PARTICIPACIÓN SOCIETARIA PARA AMPARARSE DE LA PROTECCIÓN DEL TRATADO.....	290
2. LA “AMPLIA EXTENSIÓN” DE LA INTERPRETACIÓN DEL CONSENTIMIENTO DE LOS SUJETOS DE DERECHO PÚBLICO	293
2.1. EL CONSENTIMIENTO EN LA EVOLUCIÓN DE LAS INMUNIDADES DEL ESTADO	294
2.2. LA EXTENSIÓN DEL CONSENTIMIENTO DERIVADA DE LA COEXISTENCIA DE CLÁUSULAS DE PROTECCIÓN Y DE RESOLUCIÓN DE LITIGIOS.....	300

L'ÉTAT D'URGENCE: LA PETITE EXCEPTION EN DEHORS DE LA GRANDE CONSTITUTION

OTTO PFERSMANN

INTRODUCTION	307
1. INTÉGRER LA GESTION DES CRISES DANS LE DROIT	309
2. L'ÉTAT D'URGENCE : UNE SURVIVANCE DE LA RÉPUBLIQUE PARLEMENTAIRE	310
3. ASSUMER LA RESPONSABILITÉ POUR LE DROIT PÉNAL.....	314

EL PROBLEMA DE LA AMNISTÍA DE LAS INFRACCIONES COMETIDAS DURANTE UN CONFLICTO ARMADO INTERNO: UNA PERSPECTIVA COMPARATIVA

MARYVONNE DE SAINT PULGENT

INTRODUCCIÓN	317
1. EN CUANTO A LAS RELACIONES EXTERIORES DEL ESTADO QUE CONTEMPLA LLEVAR A CABO UNA AMNISTÍA, SE PLANTEAN EL TEMA DE LA CONFORMIDAD CON LAS NORMAS INTERNACIONALES (A) Y TAMBIÉN EL DEL ALCANCE OPERATIVO DE LAS MEDIDAS TOMADAS (B).....	318

- 1.1. SI BIEN EL PODER DE DECIDIR QUE HABRÁ INDULTO FORMA PARTE DE LOS ATRIBUTOS ESENCIALES DE LA SOBERANÍA NACIONAL (1), SU CONFORMIDAD CON LA NORMA INTERNACIONAL SE HA VUELTO HOY EN DÍA PROBLEMÁTICA (2) 318
- 1.2. EL ALCANCE DE UNA AMNISTÍA EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL DEPENDE TANTO DE LA COMPETENCIA UNIVERSAL QUE SE RECONOCEN OTROS ESTADOS (1) COMO DE LA COMPETENCIA COMPLEMENTARIA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL (2)..... 325
- 2. EL IDEAL DE JUSTICIA REQUIERE LA CONSTRUCCIÓN DE UNA MEMORIA COLECTIVA DE LOS HECHOS AMNISTIADOS MEDIANTE UN RELATO ORGANIZADO DE LO ACONTECIDO. A TAL EFECTO, LA TOMA PÚBLICA DE PALABRA DESEMPEÑA UN PAPEL FUNDAMENTAL (A), AUNQUE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN SOBRE LOS HECHOS AMNISTIADOS NO PUEDE SER ABSOLUTA (B)327
 - 2.1. EL RELATO POR SUS PROPIOS PROTAGONISTAS DE LO ACONTECIDO PUEDE CONTRIBUIR A LA REPARACIÓN DE LAS INJUSTICIAS INFLIGIDAS POR LOS UNOS Y PADECIDAS POR LOS OTROS (1). ESTE RELATO, ESENCIAL EN TODO JUICIO PENAL, ES TODAVÍA MÁS IMPRESCINDIBLE TRATÁNDOSE DE UN PROCESO CUYA CONSECUENCIA ES SUAVIZAR LA SANCIÓN QUE NORMALMENTE SE IMPONE (2) 327
 - 2.2. LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN TORNO A LOS HECHOS ABARCADOS POR LA MEMORIA COLECTIVA NO PUEDE SER ABSOLUTA 329
- CONCLUSIÓN 332

EL PROCESO DE PAZ EN COLOMBIA Y LA INTEGRACIÓN DE TROPAS IRREGULARES EN LOS CUERPOS DE AGENTES PÚBLICOS: PERSPECTIVA COMPARATISTA DE UN JURISTA FRANCÉS

**MÉLANGES EN L'HONNEUR DU PROFESSEUR
GÉRARD MARCOU**

**LE CONTRÔLE PAR LE JUGE ADMINISTRATIF FRANÇAIS DU
RESPECT DE L'ORDRE PUBLIC DANS LES SENTENCES ARBITRALES
INTERNATIONALES**

GILLES PELLISSIER

1. LE FONDEMENT DE L'ASSUJETTISSEMENT DU TRIBUNAL
ARBITRAL AU RESPECT DE L'ORDRE PUBLIC ET DE SON
CONTRÔLE PAR LE JUGE ÉTATIQUE.....351
2. LE CONTENU DE L'ORDRE PUBLIC353