

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo a la tercera edición.....	VII
Prólogo a la primera edición	XI
Introducción	1

CAPÍTULO I

LOS TEST CONSTITUCIONALES EXISTENCIA, LEGITIMIDAD Y FUNDAMENTO

1. Los test o juicios constitucionales. Concepto y existencia.....	7
2. La legitimidad de las cortes y tribunales constitucionales para elaborar y exigir la aplicación de los test constitucionales.....	12
3. El fundamento de los test constitucionales. La discrecionalidad estructurada	16

CAPÍTULO II

EL TEST PARA LA ADMISIÓN DE LA DEMANDA EN LA ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. La acción de inconstitucionalidad. La demanda y su trámite.....	21
2. El test de admisión. El concepto de la violación. Que las razones sean claras, ciertas, específicas, pertinentes y suficientes	23
3. Momentos procesales de aplicación del test de admisión	26
4. Etapas de aplicación del test de admisión de la demanda de inconstitucionalidad	27
A) Primera etapa (1992 a 2001).....	27
B) Segunda etapa (2001 a 2017).....	28
C) Tercera etapa (2017 -2021).....	30
5. Aspectos problemáticos del test de admisión y de los usos dados por algunos despachos de la Corte Constitucional	31

CAPÍTULO III

LOS TEST PARA MEDIDAS CAUTELARES. EL TEST PARA LA SUSPENSIÓN PROVISIONAL DE LEYES

1. Las medidas cautelares	36
---------------------------------	----

2. Los test para medidas cautelares en procesos judiciales administrativos. El test general y el test para la medida de suspensión provisional del acto administrativo.....	38
A) Las medidas cautelares en el Código de Procedimiento Administrativo	38
a) Procedencia y finalidades generales.....	38
b) Clases de medidas cautelares	39
c) Requisitos para el decreto de las medidas cautelares.....	39
d) Caución	39
e) Procedimiento de adopción de medidas.....	40
f) Medidas cautelares de urgencia.....	40
g) Levantamiento, modificación y revocatoria de la medida cautelar	40
h) Recursos	40
i) Otros aspectos	40
B) El test general para medidas cautelares diseñado por el Consejo de Estado	41
C) El test para la medida cautelar nominada de suspensión provisional del acto administrativo. Requisitos formales y sustantivos	43
3. El test para medidas cautelares en acción de tutela.....	44
A) El test inicial. Necesidad y urgencia.....	45
B) El test actual. “Fumus boni iuris, periculum in mora” y proporcionalidad	46
4. El test para la medida cautelar de suspensión provisional de las leyes..	47
A) El diseño normativo.....	48
B) La tesis histórica de la Corte. La negación de la suspensión provisional de las leyes y de otros actos normativos	49
C) La sentencia C-153 de 2022 y el auto 123 de 2022. La violación manifiesta de la Constitución y la actitud timorata de la Sala Plena	50
D) El cambio de jurisprudencia. La procedencia de la suspensión provisional de las leyes. El auto 272 de 2023	52
E) El test sobre suspensión provisional de las leyes y de otras normas	54
a) Excepcionalidad	54
b) Inconstitucionalidad manifiesta.....	54
c) Efecto irremediable o elusión del control constitucional	54
d) Proporcionalidad estricta.....	54
e) Mayorías.....	55
f) Legitimación	55

CAPÍTULO IV

EL TEST DE SUSTITUCIÓN. EL CONTROL DE LAS ENMIENDAS O REFORMAS A LA CONSTITUCIÓN

1. El poder de reforma que permite enmendar o reformar la Constitución	58
--	----

	PÁG.
2. Los mecanismos de reforma de la Constitución Política en Colombia	60
3. El control sobre las reformas. La distinción entre los vicios de forma y los vicios de competencia. La diferencia entre reformar y sustituir o cambiar la Constitución.....	62
4. El test de sustitución como metodología para efectuar el control y verificar si se reformó o se sustituyó la Constitución. Elementos del test de sustitución.....	63
5. Los ejes definitorios o elementos axiales de la Constitución Política. Los límites del poder de reforma.....	66
A) Límites formales y materiales del poder de reforma de la Constitución	66
B) Ejes definitorios o elementos axiales de la Constitución Política de 1991	68
6. Observaciones alrededor del test de sustitución.....	72

CAPÍTULO V

EL TEST PARA EL EXAMEN DE VICIOS DE FORMA EN EL TRÁMITE DE LAS LEYES

1. El trámite legislativo. El procedimiento para la formación de las leyes en Colombia	76
2. Principios constitucionales que rigen el proceso de elaboración de las leyes.....	77
A) El principio de publicidad.....	78
B) El principio de consecutividad	78
C) El principio de identidad relativa o flexible.....	79
D) El principio de unidad de materia.....	80
E) El principio de deliberación	81
3. El test para el examen de los vicios de forma que se presentan en el trámite legislativo	81
A) La iniciativa legislativa y el “aval” gubernamental.....	82
B) La publicación oficial del proyecto de ley.....	84
C) Inicio del trámite legislativo en la respectiva comisión constitucional	84
D) La publicación de la ponencia para cada uno de los debates en las comisiones y en las plenarias.....	85
E) El anuncio previo de las votaciones	86
F) La votación y las exigencias de quórum y de mayorías	86
G) El lapso de tiempo entre el primer y el segundo debate	88
H) Que el proyecto de ley no se hubiere considerado en más de dos legislaturas	88
4. Observaciones finales. El debido proceso en el trámite legislativo	89

CAPÍTULO VI

EL TEST SOBRE RESERVA DE LEY ESTATUTARIA

	PÁG.
1. Las leyes estatutarias y la reserva de ley estatutaria	93
2. El control constitucional de los proyectos de ley estatutaria y de las leyes acusadas de violar la reserva de ley estatutaria.....	95
A) El control sobre los proyectos de leyes estatutarias.....	95
B) El control sobre las leyes acusadas de violar la reserva de ley estatutaria	96
3. El test sobre reserva de ley estatutaria.....	98
4. La aplicación del test de reserva de ley estatutaria en un caso concreto	100
5. Observaciones alrededor de la legislación, la reserva de ley estatutaria y el test que la evalúa	102

CAPÍTULO VII

EL TEST EN LOS CASOS DE OMISIONES
LEGISLATIVAS RELATIVAS

1. Las obligaciones del legislador respecto de la facultad que le permite legislar	106
2. El concepto de omisión legislativa. La distinción entre omisión legislativa absoluta y relativa.....	107
3. Situaciones que dan lugar a la omisión legislativa relativa.....	109
A) Omisión legislativa por la expedición de una ley que favorece a ciertos sectores y perjudica a otros	110
B) Omisión legislativa por la expedición de una ley que excluye a un grupo de ciudadanos de los beneficios que otorga a los demás	111
C) Omisión legislativa cuando la ley que regula una institución, omite una condición o un elemento esencial exigido por la Constitución...	112
4. El test de omisión legislativa relativa. Elementos constitutivos	112
5. El remedio judicial y los usos recientes del test de omisiones legislativas en la Corte Constitucional.....	116

CAPÍTULO VIII

LOS TEST DE LA EXCEPCIONALIDAD
Y DE LOS ESTADOS DE EXCEPCIÓN

1. La excepcionalidad como situación corriente y progresiva de las normas en Colombia	120
2. El test de excepcionalidad para enunciados normativos	122

	PÁG.
3. Los test de los estados de excepción	124
4. Los test constitucionales del estado de conmoción interior	125
A) El test constitucional del decreto que declara la conmoción interior	125
a) Requisitos formales del decreto que declara la conmoción interior	125
b) Requisitos materiales del decreto que declara la conmoción interior	126
B) El test constitucional de los decretos que contienen las medidas para superar la conmoción interior	127
a) Requisitos formales de los decretos legislativos que contienen medidas para superar la conmoción interior	128
b) Requisitos sustanciales de los decretos legislativos que contienen medidas en la conmoción interior	128
5. Los test constitucionales de la emergencia económica, social y ecológica	130
A) El test constitucional del decreto que declara la emergencia económica, social o ecológica.....	130
a) Requisitos formales de la declaratoria del estado de emergencia económica, social y ecológica.....	130
b) Requisitos materiales de la declaratoria del estado de emergencia económica, social y ecológica.....	132
B) El test constitucional de los decretos que contienen las medidas para superar la emergencia económica, social y ecológica	133
a) Requisitos formales de los decretos legislativos que contienen medidas en la emergencia económica, social y ecológica	134
b) Requisitos sustanciales de los decretos legislativos que contienen medidas en la emergencia económica, social y ecológica	134
6. Una observación alrededor de la excepcionalidad en Colombia.....	138

CAPÍTULO IX

LOS TEST SOBRE LOS LÍMITES DE CONFIGURACIÓN DEL LEGISLADOR

1. El principio democrático, la representación política y el amplio margen de configuración legislativa del Congreso.....	141
A) El principio democrático.....	141
B) El principio de representación. La representación política.....	142
C) El amplio margen de configuración legislativa, general y especial del Congreso	142
2. El amplio margen de configuración del Congreso en planos específicos	144
A) El amplio margen de configuración sobre los procedimientos judiciales	144

	PÁG.
B) El amplio margen de configuración para el diseño de la carrera administrativa y el acceso a cargos públicos	145
C) El amplio margen de configuración en materia penal y sancionatoria	145
D) El amplio margen de configuración en materia tributaria.....	146
3. Los test y los criterios que fijan los límites a la amplia potestad de configuración.....	147
A) El test para los límites generales del amplio margen de configuración legislativa.....	147
B) El test de los límites del legislador respecto de los procedimientos judiciales	148
C) El test de los límites del legislador para el diseño de la carrera administrativa y el acceso a cargos públicos	149
D) El test de los límites del legislador en materia penal.....	150
E) El test de los límites del legislador en materia tributaria	154
4. Consideraciones finales alrededor de la amplia potestad del legislador	155

CAPÍTULO X

TEST PARA LA MODULACIÓN DE SENTENCIAS DE CONSTITUCIONALIDAD

1. La sentencia constitucional. La modulación de los fallos y los principios jurídicos que le sirven de fundamento.....	158
A) Principio de supremacía de la Constitución	159
B) Principio de conservación del derecho	159
C) Principio de interpretación conforme	159
2. Clasificación general de las sentencias de constitucionalidad.....	160
3. Los test de las sentencias de constitucionalidad en Colombia	163
A) Sentencias estimatorias o desestimatorias	163
B) Sentencias inhibitorias	163
a) Inhibición por la existencia de cosa juzgada constitucional	163
b) Inhibición por ineptitud sustantiva de la demanda.....	163
c) Inhibición por derogatoria o por carencia actual de objeto	164
d) Inhibición por falta de jurisdicción o de competencia	164
C) El test de las sentencias condicionadas o de constitucionalidad conforme.....	164
D) El test de la integración o de la unidad normativa.....	166
E) El test de las sentencias integradoras aditivas, sustitutivas e interpretativas	167
a) El test de las sentencias integradoras aditivas	167
b) El test de las sentencias integradoras sustitutivas	169
c) Las sentencias integradoras interpretativas	170

F) El test de las sentencias de inconstitucionalidad diferida o de constitucionalidad temporal	171
4. Observaciones a la modulación de las sentencias de constitucionalidad y a sus test.....	172

CAPÍTULO XI

LOS TEST DE COSA JUZGADA CONSTITUCIONAL

1. La cosa juzgada y su clasificación. La cosa juzgada constitucional	175
2. La cosa juzgada constitucional en el control abstracto (sentencias “C”). Efectos y consecuencias	177
3. La tipología y los alcances de la cosa juzgada constitucional en control abstracto.....	179
A) El objeto. La cosa juzgada formal y la cosa juzgada material. El test para la cosa juzgada material	179
B) El problema jurídico. La cosa juzgada absoluta y la cosa juzgada relativa	181
C) La relación entre la motivación y la decisión. La cosa juzgada real y la cosa juzgada aparente	182
4. Los test para la cosa juzgada constitucional en el control abstracto	183
A) El test para los casos de cambio en el parámetro del control	183
B) El test para los casos de modificación del significado material de la Constitución.....	184
C) El test para cuando ha variado el contexto normativo en el que se inserta la norma objeto de control.....	185
5. El cambio de jurisprudencia y el test para cambio de jurisprudencia	185
6. La cosa juzgada constitucional en el control concreto (sentencias “T” y “SU”).....	187
7. El test de cosa juzgada constitucional en acción de tutela	188

CAPÍTULO XII

EL TEST PARA LA NULIDAD DE LOS FALLOS DE CONTROL ABSTRACTO (SENTENCIAS “C”) Y CONCRETO (SENTENCIAS “T” Y “SU”)

1. La cosa juzgada constitucional y la intangibilidad de los fallos proferidos por la Corte Constitucional	191
2. La nulidad de los fallos de constitucionalidad	193
3. El test para nulidad de los fallos de control abstracto (sentencias “C”)	194
A) Los presupuestos o requisitos formales	195

	PÁG.
a) Oportunidad.....	195
b) Legitimación por activa.....	195
c) El deber de argumentación.....	195
B) Las causales o presupuestos materiales.....	196
a) Cambio de jurisprudencia.....	196
b) Desconocimiento de las mayorías legalmente establecidas al adoptar la decisión.....	196
c) Incongruencia entre la parte considerativa y resolutive de la sentencia.....	197
d) Elusión arbitraria del análisis de asuntos de relevancia constitucional.....	197
e) Desconocimiento de la cosa juzgada constitucional.....	198
f) Órdenes a particulares no vinculados.....	198
4. Test para nulidad de los fallos de control concreto (sentencias “T” y “SU”).....	198
A) Los presupuestos o requisitos formales.....	199
a) Oportunidad.....	199
b) Legitimación por activa.....	200
c) Carga de argumentación.....	200
B) Las causales o presupuestos materiales.....	200
a) Cambio de jurisprudencia.....	200
b) Desconocimiento de las mayorías en la votación.....	201
c) Incongruencia entre la parte motiva y la resolutive del fallo, que hace anfibológica o ininteligible la decisión adoptada.....	202
d) Órdenes a particulares no vinculados al proceso.....	202
e) Desconocimiento de la cosa juzgada constitucional.....	202
f) Elusión de análisis de un asunto de relevancia constitucional con efectos trascendentes en la decisión.....	204

CAPÍTULO XIII

LOS TEST SOBRE PROCEDIBILIDAD DE LA ACCIÓN DE TUTELA

1. El test general de procedibilidad en acción de tutela.....	206
A) La legitimación en la causa por activa.....	206
B) La legitimación en la causa por pasiva.....	207
C) La inmediatez.....	208
D) La subsidiariedad.....	209
2. Los test especiales de la procedibilidad en la acción de tutela.....	209
A) La legitimación por activa y los test para la agencia oficiosa y la representación por asociaciones.....	209
a) El test para la agencia oficiosa en acción de tutela.....	210
b) El test en los casos de representación por medio de asociaciones.....	211

B) La legitimación por pasiva.....	212
C) El test de inmediatez.....	213
a) La ausencia de caducidad en la acción de tutela y la inmediatez	213
b) El test de inmediatez, sus componentes y excepciones.....	215
D) El test de subsidiariedad	216
E) El test en los casos de carencia actual de objeto. El hecho superado, el daño consumado y el hecho sobreviniente	217
a) El test en los casos de hecho superado.....	217
b) El test en los casos de daño consumado.....	218
c) Los hechos sobrevinientes.....	219

CAPÍTULO XIV

LOS TEST DE LA SUBSIDIARIEDAD EN ACCIÓN DE TUTELA

1. El test general de subsidiariedad en acción de tutela	222
A) La acción de tutela procede de modo directo cuando no existe o no hay otro medio de defensa judicial	223
B) La acción de tutela procede de modo directo, cuando existe el medio de defensa judicial, pero este no es idóneo.....	224
C) La acción de tutela procede de modo directo, cuando existe el me- dio de defensa judicial, pero este no es eficaz	227
D) La acción de tutela procede de modo indirecto, como mecanismo transitorio, en situaciones de perjuicio irremediable	229
2. Los test especiales de subsidiariedad en acción de tutela	230
A) El test para la concesión del amparo como mecanismo transitorio en situaciones de perjuicio irremediable.....	230
B) Test para la concesión del amparo frente a la acción de nulidad simple	232
a) Las características de la acción de nulidad simple.....	233
b) El test de procedencia del amparo frente a la acción de nulidad simple	234
C) Test para la concesión del amparo frente a la acción de nulidad con restablecimiento del derecho y sus medidas cautelares	236
a) Las características de la acción de nulidad con restablecimiento del derecho	236
b) El test de procedencia del amparo frente a la acción de nulidad con restablecimiento del derecho	237
D) Test para la concesión del amparo frente a la acción popular	238
a) Criterios materiales para la procedencia del amparo cuando hay perturbación de los derechos colectivos.....	240
b) Criterios para definir la ineficacia de la acción popular en los ca- sos concretos	240

CAPÍTULO XV

LOS TEST DEL TRÁMITE DE LA ACCIÓN DE TUTELA

	PÁG.
1. El test de rechazo de la acción de tutela.....	243
A) El rechazo en acción de tutela	243
B) Los componentes del test de rechazo en acción de tutela.....	244
2. Los test de medidas provisionales	245
A) Las medidas provisionales en acción de tutela	245
B) El test de medidas provisionales al inicio del proceso y durante el trámite de las instancias.....	247
C) El test de medidas provisionales en sede de revisión ante la Corte Constitucional	247
3. El test de temeridad	249
A) El concepto de temeridad y sus elementos constitutivos.....	249
B) El test de temeridad. Componentes	250
C) Excepciones a la declaratoria de temeridad, aunque concurren los cuatro elementos del test.....	252
4. Los test del desacato.....	253
A) El incidente de desacato y el incumplimiento del fallo de tutela	253
B) El test del desacato. Elementos constitutivos	254

CAPÍTULO XVI

EL TEST PARA TUTELA CONTRA
PROVIDENCIAS JUDICIALES

1. La historia efectual de la tutela contra providencias judiciales	258
A) Primera etapa. Origen de la figura y jurisprudencia fundacional (1991 a 1994)	258
B) Segunda etapa. Primera formulación dogmática de los cuatro defectos (1994-1996).....	259
C) Tercera etapa. Redescrición de la teoría de los defectos y primera formulación del test para vías de hecho (1996-2005).....	260
D) Cuarta etapa. Segunda formulación dogmática. De la vía de hecho a la tutela contra providencias judiciales (2005 en adelante)	261
2. El test en los casos de tutela contra providencias judiciales. Las causas generales y las causales especiales de procedibilidad.....	262
A) El test de las causales generales de procedibilidad.....	23
a) Que la cuestión que se discuta tenga relevancia constitucional...	263
b) Agotar los medios ordinarios y extraordinarios de defensa	264
c) Que se cumpla el requisito de inmediatez.....	264

d) Que la irregularidad procesal tenga efecto en la sentencia	265
e) Que la parte accionante identifique los hechos que generaron la vulneración, los derechos vulnerados y que se hayan alegado en la instancia.....	265
f) Que no se trate de una tutela contra un fallo de tutela	266
B) El test de las causales especiales de procedibilidad.....	266
a) El defecto orgánico.....	266
b) El defecto procedimental.....	267
c) El defecto fáctico.....	268
d) El defecto sustantivo	269
e) El error inducido, anteriormente denominado “vía de hecho por consecuencia”	271
f) La decisión judicial sin motivación.....	272
g) Desconocimiento del precedente.....	274
h) La violación directa de la Constitución.....	274

CAPÍTULO XVII

EL TEST DE PROPORCIONALIDAD O DE RAZONABILIDAD

1. El principio de proporcionalidad como fundamento del test de razonabilidad.....	277
A) El subprincipio de idoneidad	280
B) El subprincipio de necesidad	280
C) El subprincipio de proporcionalidad estricta	281
2. El test de proporcionalidad o de razonabilidad	281
3. El principio de proporcionalidad y el test de razonabilidad en Colombia	282
4. La aplicación del test de razonabilidad	284
A) La identificación de la medida.....	284
B) La escogencia del test (estricto, leve o intermedio) según criterios	285
a) Criterios de escogencia para el test estricto	285
b) Criterios de escogencia para el test intermedio.....	285
c) Criterios de escogencia para el test leve.....	286
d) Situación en casos de concurrencia de criterios de diversa clase	286
C) La aplicación del test en cada uno de sus componentes (subprincipios)	286
a) Test estricto	286
b) Test intermedio	288
c) Test leve.....	288
D) La conclusión del test	289

5. Observaciones alrededor del principio de proporcionalidad y del test de razonabilidad	289
--	-----

CAPÍTULO XVIII

EL TEST DE IGUALDAD TAMBIÉN LLAMADO JUICIO INTEGRADO DE IGUALDAD

1. La igualdad como principio, derecho fundamental y valor constitucional	294
A) El principio de igualdad.....	294
B) El derecho fundamental a la igualdad.....	294
C) La igualdad como valor constitucional.....	295
2. La igualdad en la Constitución Política.....	295
A) La igualdad formal o igualdad ante la ley	296
B) La prohibición de discriminación	206
C) La igualdad material. El mandato de promoción y las acciones afirmativas	297
3. Perspectiva de género y enfoque diferencial	280
A) El enfoque diferencial. Guía de análisis y objeto para la acción	298
B) La perspectiva de género	301
C) La perspectiva de género respecto de los derechos de las mujeres....	302
4. Metodologías adoptadas por la Corte Constitucional para evaluar las violaciones a la igualdad “a lo largo de los años”	304
A) El test o juicio de razonabilidad.....	305
B) Los test o juicios de distinta intensidad	306
C) El test o juicio integrado de igualdad	306
5. Elementos, pasos y aplicación del test o juicio integrado de igualdad ...	307
A) Determinación del criterio de comparación o “tertium comparationis”	309
B) Verificar si en el plano fáctico y jurídico acontece una diferencia de trato	309
C) Determinar si se trata de una diferencia de trato justificada.....	310
a) Identificación de la medida	310
b) La clase de test que debe ser aplicado.....	310
c) La aplicación o desarrollo del test.....	310
d) La conclusión del test o escrutinio	312

CAPÍTULO XIX

EL TEST CONSTITUCIONAL DEL DERECHO DE PETICIÓN

1. El derecho de petición. Régimen normativo	314
--	-----

	PÁG.
2. Modalidades y núcleo esencial del derecho de petición.....	315
3. El test de cumplimiento del derecho de petición.....	316
A) Claridad.....	317
B) Precisión	317
C) Congruencia.....	318
D) Suficiencia.....	318
E) Consecuencia	319

CAPÍTULO XX

LOS TEST DEL DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN EN ENTORNOS DIGITALES

1. El derecho fundamental a la libertad de expresión.....	322
A) La libertad de expresión en sentido amplio o genérico	322
B) La libertad de expresión en sentido estricto	323
2. El derecho fundamental a la libertad de información.....	324
3. El derecho fundamental a la libertad de prensa.....	325
4. El test tripartito como metodología para los casos que compromete el ejercicio de la libertad de expresión	327
5. El derecho a la libertad de expresión en internet y las redes sociales	330
6. El test de subsidiariedad de la acción de tutela en entornos digitales y el test de relevancia o de contexto	333
A) Solicitud de retiro o enmienda ante el particular que hizo la publi- cación.....	334
B) Reclamación ante la plataforma.....	334
C) Relevancia constitucional del asunto.....	334
a) Quien comunica	334
b) Respeto de quien se comunica.....	335
c) Cómo se comunica	335
7. El test de ponderación en las colisiones entre la libertad de expresión y la honra y el buen nombre	335
Bibliografía	337