

CONTENIDO

PRÓLOGO	9
EL AUTOR	15
PRESENTACIÓN	27

PREÁMBULO: EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA REPARACIÓN INTEGRAL

1. APROXIMACIÓN AL PROBLEMA: LOS RETOS DEL DERECHO PÚBLICO CONTEMPORÁNEO	31
2. LA FINALIDAD DEL SISTEMA – PREVENCIÓN	36
3. EL FIN LEGÍTIMO DENTRO DE LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	38
4. LA REPARACIÓN	40
4.1. REPARACIÓN <i>IN NATURA</i>	40
4.2. REPARACIÓN INDEMNIZATORIA	43
5. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA REPARACIÓN INTEGRAL ...	45
6. EL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO: SU FUNDAMENTO ECONÓMICO Y FILOSÓFICO	50
7. EL MODELO POLÍTICO COLOMBIANO VS. EL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO EN LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO	52
8. EL DEBATE: ¿JUSTICIA SOCIAL O EFICIENCIA ESTATAL?	55
9. LA TENDENCIA ECONOMICISTA EN LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO	60

9.1. AFECTACIÓN A BIENES CONVENCIONAL Y CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDOS	60
9.2. LA PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD – FALLOS <i>ULTRA PETITA</i> ...	63
9.3. LA CADUCIDAD – DELITOS DE LESA HUMANIDAD	64
10. LA CONCLUSIÓN	66

Libro I

El sistema de responsabilidad extracontractual del estado tradicional

CAPÍTULO PRIMERO

LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA

1. LIMINAR: EL SURGIMIENTO DE LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA ..	71
2. BASES DE LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA	79
2.1. CONCEPTUALIZACIÓN	80
2.2. LA FUNDAMENTACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA	84
2.3. <i>EXCURSUS</i> : EL DOGMA DE LA RESPONSABILIDAD SUBJETIVA	92
2.4. LA JUSTIFICACIÓN DE UN SISTEMA NORMATIVO DE RESPONSABILIDAD	97

CAPÍTULO SEGUNDO

EL DERECHO DE DAÑOS

1. EXORDIO	107
1.1. EL CONCEPTO DE DAÑO	108
1.2. RESPONSABILIDAD, SOCIEDAD DEL RIESGO Y TOLERANCIA	113

1.3. EL CARÁCTER HUMANO DEL DAÑO Y SU APOYO NORMATIVO	118
1.4. LA IMPUTACIÓN Y LOS TÍTULOS DE IMPUTACIÓN	123
1.5. LA IMPUTACIÓN CAUSAL	130
1.6. LA IMPUTACIÓN OBJETIVA	135
1.7. ¿DAÑO O PERJUICIO?	138
1.8. ¿LA SOCIALIZACIÓN DE LOS RIESGOS COMO FUENTE DE RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA?	150
1.9. EL RIESGO PERMITIDO (ESPACIO LIBRE DE DERECHO)	152
2. LAS CARACTERÍSTICAS DEL DAÑO	156
2.1. EL DAÑO CIERTO	156
2.1.1. <i>EL PERJUICIO NO CONSOLIDADO</i>	158
2.1.2. <i>EL DAÑO HIPOTÉTICO</i>	160
2.1.3. <i>LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD</i>	163
2.1.3.1. <i>¿Pérdida de oportunidad como perjuicio autónomo?</i>	168
2.2. EL DAÑO DEBE SER PERSONAL	176
2.3. LA LICITUD DEL DAÑO	182

CAPÍTULO TERCERO

EL FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL DE LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA EN COLOMBIA: EL DAÑO ANTIJURÍDICO (ARTÍCULO 90 DE LA CARTA POLÍTICA)

1. EL DAÑO ANTIJURÍDICO: ¿CLÁUSULA DE RESPONSABILIDAD OBJETIVA?	187
2. LA CLÁUSULA CONTENIDA EN EL ARTÍCULO 90 DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA Y SU INTERPRETACIÓN EN LA JURISPRUDENCIA NACIONAL	190

3.	LA CORRECCIÓN NORMATIVA DEL CRITERIO JURÍDICO DEL DAÑO ANTIJURÍDICO Y SU CABAL ENTENDIDO CONSTITUCIONAL	194
----	---	-----

CAPÍTULO CUARTO

FUNDAMENTOS DEL SISTEMA TRADICIONAL DE RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO

1.	FUNDAMENTACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD EN LA NOCIÓN DE CULPA –TEORÍA FRANCESA– Y SU EVOLUCIÓN HASTA LA MAL LLAMADA <i>RESPONSABILIDAD OBJETIVA</i>	199
2.	LA FUSIÓN: LA TEORÍA FRANCESA DE RESPONSABILIDAD Y SU INFLUENCIA EN EL DESARROLLO NORMATIVO Y JURISPRUDENCIAL DEL SISTEMA DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD EN COLOMBIA	201
2.1.	LA FALLA DEL SERVICIO	202
2.2.	EL RIESGO EXCEPCIONAL	203
2.3.	EL DAÑO ESPECIAL	209
2.3.1.	<i>TEORÍA GENERAL DEL DAÑO ESPECIAL</i>	210
3.	LA EXONERACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA	216
3.1.	LA CULPA EXCLUSIVA DE LA VÍCTIMA	218
3.1.1.	<i>LA CULPA EXCLUSIVA DE LA VÍCTIMA EN LA JURISPRUDENCIA NACIONAL</i>	220
3.2.	EL HECHO DE UN TERCERO	227
3.2.1.	<i>EL HECHO DE UN TERCERO EN LA JURISPRUDENCIA NACIONAL</i>	230
3.3.	LA FUERZA MAYOR Y EL CASO FORTUITO	232

3.3.1. <i>LA FUERZA MAYOR</i>	232
3.3.2. <i>EL CASO FORTUITO</i>	235

CAPÍTULO QUINTO

LA CASUÍSTICA DE LOS RÉGIMENES DE IMPUTACIÓN DENTRO DEL DESARROLLO JURISPRUDENCIAL IMPULSADO POR EL CONSEJO DE ESTADO

NOTAS INTRODUCTORIAS	239
1. EL RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE A LOS EVENTOS EN QUE SE DEBATE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA	240
1.1. LA RESPONSABILIDAD POR EL ACTO MÉDICO OBSTÉTRICO	243
1.2. EL EVENTO ADVERSO COMO FUENTE DE RESPONSABILIDAD HOSPITALARIA	248
1.3. LA RESPONSABILIDAD POR LA INDEBIDA ACTIVIDAD MÉDICA	252
1.4. EL RIESGO O CONSENTIMIENTO INFORMADO COMO CRITERIO DE IMPUTACIÓN	255
2. LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA POR LA VIOLACIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	261
3. LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA DEL ESTADO-JUEZ	266
3.1. PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD	266
3.2. EL ERROR JURISDICCIONAL	272
3.3. EL DEFECTUOSO FUNCIONAMIENTO DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA	278
4. LA DINÁMICA DE IMPUTACIÓN FRENTE A LOS DAÑOS OCASIONADOS EN ACCIDENTES DE TRÁNSITO Y OTRAS ACTIVIDADES PELIGROSAS	280
5. EL RÉGIMEN JURÍDICO DE RESPONSABILIDAD DISPUESTO PARA EL CASO DE LOS CONSCRIPTOS	287

6.	LA RESPONSABILIDAD POR DAÑOS ACAECIDOS DENTRO DE LA RECLUSIÓN CARCELARIA	294
7.	EL JUICIO DE IMPUTACIÓN POR EL DAÑO PADECIDO POR LOS MIEMBROS PROFESIONALES DE LA FUERZA PÚBLICA	298
8.	LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO POR EFECTO DE LOS ACTOS TERRORISTAS	302
9.	LA RESPONSABILIDAD DERIVADA DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA	307
9.1.	LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA ACCIÓN POR EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA EN MATERIA CONTENCIOSO ADMINISTRATIVA	308
9.2.	LA DOGMÁTICA DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA COMO FUENTE DE COMPENSACIÓN	312
9.3.	LA ÚLTIMA RESTRICCIÓN IMPUESTA POR LA JURISPRUDENCIA NACIONAL	317
9.4.	LA TEORÍA DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA COMO FUENTE DE COMPENSACIÓN EN EL FRUSTRADO PROCESO CONTRACTUAL ...	320
	EXCURSUS: LA SÍNTESIS DEL SISTEMA VIGENTE DE RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO	324

CAPÍTULO SEXTO

LAS PRINCIPALES SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN Y LÍNEAS ESPECIALES DE DECISIÓN

	NOCIÓN INTRODUCTORIA: LA SENTENCIA DE UNIFICACIÓN COMO MÉTODO PROCESAL DEL RESPETO AL PRECEDENTE JUDICIAL	327
1.	LA UNIFICACIÓN DEL PERJUICIO A LA SALUD, COMO TIPOLOGÍA AUTÓNOMA	330
2.	LA UNIFICACIÓN EN RELACIÓN A LA LIQUIDACIÓN DEL PERJUICIO A LA SALUD	338

3.	LA UNIFICACIÓN EN TORNO A LA CATEGORÍA NUEVA DE PERJUICIOS INMATERIALES: <i>LA AFECTACIÓN A BIENES CONSTITUCIONAL Y CONVENCIONALMENTE PROTEGIDOS</i>	341
4.	EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD (TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL)	343
5.	LAS MINAS ANTIPERSONAL –LA UNIFICACIÓN DE JURISPRUDENCIA	351
6.	LA CADUCIDAD EN MATERIA DE CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD: UN PRECEDENTE EN DISCUSIÓN	355
7.	LA OMISIÓN DEL ESTADO FRENTE AL DEBER DE EJERCITAR ACCIONES POSITIVAS EN CASOS DE PERSONAS EN SITUACIÓN DE DEBILIDAD MANIFIESTA –LA UNIFICACIÓN DEL PRECEDENTE	361
8.	LA UNIFICACIÓN EN MATERIA DE PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD	365
8.1.	LA UNIFICACIÓN DE LOS PERJUICIOS MATERIALES CAUSADOS CON LA PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD	367
8.2.	LOS PERJUICIOS MORALES Y LOS MATERIALES DE LUCRO CESANTE EN MATERIA DE PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD –LA UNIFICACIÓN	372
8.3.	LA UNIFICACIÓN EN TORNO A LA INFERENCIA PROBATORIA EN MATERIA DE PERJUICIOS DENTRO DE LA PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD	376
9.	LA TIPIFICACIÓN DEL PERJUICIO POR PERTURBACIÓN A LA ESTABILIDAD EN EL HOGAR Y SU TIPIFICACIÓN –UNIFICACIÓN ..	380
10.	LA RESPONSABILIDAD HOSPITALARIA POR APLICACIÓN DE VACUNAS	383
11.	EL RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE PARA DAÑOS OCASIONADOS POR ATENTADOS TERRORISTAS –LA UNIFICACIÓN	386
11.1.	LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ATENTADOS TERRORISTAS CON FUNDAMENTO EN LA APLICACIÓN DEL TÍTULO DE IMPUTACIÓN DE LA FALLA DEL SERVICIO	387

11.2. LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ATENTADOS TERRORISTAS CON FUNDAMENTO EN LA APLICACIÓN DE LOS TÍTULOS DE IMPUTACIÓN OBJETIVOS – RIESGO EXCEPCIONAL Y DAÑO ESPECIAL	390
--	-----

Libro II

Un sistema normativo de responsabilidad extracontractual del estado

CAPÍTULO PRIMERO

LOS DERECHOS FUNDAMENTALES BASE DE LA IMPUTACIÓN NORMATIVA

1. INTRODUCCIÓN	399
1.1. EL CONSTITUCIONALISMO NORMATIVISTA	401
1.2. EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD COMO CRITERIO NORMATIVO DE IMPUTACIÓN	407
2. LA APLICACIÓN PRÁCTICA DE LA TEORÍA DE LA IMPUTACIÓN NORMATIVA DE RESPONSABILIDAD POR AFECTACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	410
2.1. LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR EL INADECUADO TRATAMIENTO PENITENCIARIO	411
2.2. ¿EL DERECHO A LA PAZ ES UN CRITERIO DE RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL?	427
2.3. LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR EL INCUMPLIMIENTO A LAS OBLIGACIONES INTERNACIONALES: LAS MINAS ANTIPERSONAL	438
2.4. LOS DERECHOS DE LOS MENORES SON UN TÍTULO INCONTROVERTIBLE DE IMPUTACIÓN NORMATIVA	448
2.5. LA PROTECCIÓN ESPECIAL Y DE GÉNERO DE LA MUJER COMO CRITERIO DE IMPUTACIÓN	451

CAPÍTULO SEGUNDO

LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO CRITERIO DE CORRECCIÓN Y COMPLEMENTACIÓN DE LA CAUSALIDAD Y DE LOS RÉGIMENES DE RESPONSABILIDAD TRADICIONALES

1.	LA EQUIVOCADA IDEA DE IMPUTACIÓN Y CAUSALIDAD	463
1.1.	CONSIDERACIONES GENERALES	464
1.2.	LA FALACIA EN LA INTERPRETACIÓN DOMINANTE EN PUNTO A LA CAUSALIDAD E IMPUTACIÓN	465
1.3.	¿CAUSALIDAD ADECUADA O EQUIVALENCIA DE CONDICIONES?	466
1.4.	LA DEMOSTRACIÓN FÁCTICA DEL NEXO DE CAUSALIDAD	473
2.	INTRODUCCIÓN A LA DOGMÁTICA DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA	478
2.1.	EL INSTITUTO DEL RIESGO PERMITIDO	480
2.2.	EL PRINCIPIO DE CONFIANZA	482
2.3.	LA PROHIBICIÓN DE REGRESO	484
2.4.	LAS ACCIONES A PROPIO RIESGO	485
2.5.	EL FIN DE PROTECCIÓN DE LA NORMA	487
2.6.	EL INCREMENTO DEL RIESGO	489
2.7.	LA POSICIÓN DE GARANTÍA	491

CAPÍTULO TERCERO

UN SISTEMA DE IMPUTACIÓN OBJETIVA QUE SE AJUSTA A NUESTRA REALIDAD JURÍDICA Y SOCIAL

1.	LA BASE DEL SISTEMA	493
2.	LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO PUNTO OBLIGADO DEL DESARROLLO JURISPRUDENCIAL DEL CONSEJO DE ESTADO	495

2.1. LA POSICIÓN DE GARANTÍA Y LA CREACIÓN DEL RIESGO: SU NATURALEZA DOGMÁTICA FRENTE AL ENTENDIDO JURISPRUDENCIAL	496
2.2. LA CORRECCIÓN DOGMÁTICA DEL SISTEMA DE IMPUTACIÓN OBJETIVA NACIENTE	508

CAPÍTULO CUARTO

LA APLICACIÓN PRÁCTICA DE LA TEORÍA NORMATIVA AQUÍ PROPUESTA

JUSTIFICACIÓN	521
1. CASO NÚMERO UNO: LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO FUENTE DE REPROCHE NORMATIVO DENTRO DE UN EVENTO DE RESPONSABILIDAD POR ACCIDENTE DE TRÁNSITO	521
2. CASO NÚMERO DOS: LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO CRITERIO NORMATIVO DE ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD EN EL EVENTO DEL USO INADECUADO DE LAS ARMAS	525
3. CASO NÚMERO TRES: LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO CRITERIO NORMATIVO DE RESPONSABILIDAD DENTRO DE UN ACTO MÉDICO	528
4. CASO NÚMERO CUATRO: LA IMPUTACIÓN OBJETIVA COMO CRITERIO DE ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD POR LA FALTA DE CONTROL DEL RIESGO EN ACTIVIDADES PELIGROSAS	530