

✓  
El caleidoscopio de las justicias en Colombia  
*Análisis socio-jurídico*

Tomo I

✓  
Boaventura de Sousa Santos  
Mauricio García Villegas



## ÍNDICE

PREFACIO .....	xxi
INTRODUCCIÓN GENERAL .....	1
PRIMERA PARTE. MARCO TEÓRICO .....	7
Introducción .....	9
Capítulo I. Colombia: El revés del contrato social de la modernidad .....	11
<i>Boaventura de Sousa Santos y Mauricio García Villegas</i>	
Introducción .....	11
1. El contrato social de la modernidad .....	12
1.1. Los presupuestos meta-contractuales .....	14
1.2. Los dispositivos institucionales .....	16
1.3. Límites del proceso de contractualización .....	18
2. La crisis del contrato social .....	19
2.1. La crisis de los presupuestos .....	19
2.2. La crisis de los dispositivos institucionales .....	22
2.3. Pre-contractualismo y post-contractualismo .....	23
2.4. El consenso liberal .....	25
3. La emergencia del <i>fascismo social</i> .....	29
4. La crisis del contrato social en Colombia .....	35
4.1. La crisis de los presupuestos meta-contractuales .....	37
4.1.1. Los valores .....	37

4.1.2. Las medidas .....	40
4.1.3. Los espacio-tiempos .....	41
4.2. Los <i>fascismos sociales</i> .....	44
4.2.1. Fascismo del <i>apartheid</i> social .....	45
4.2.2. Fascismo del Estado paralelo .....	47
4.2.3. Fascismo para-estatal-territorial .....	50
4.2.4. Fascismo de inseguridad .....	51
5. Los dispositivos institucionales .....	54
5.1. El proyecto de régimen político .....	57
5.1.1. De la crisis hegemónica a la militarización del Estado ..	57
5.1.2. De la militarización del Estado a la “guerra sucia” .....	63
5.2. La juridización del discurso político .....	70
5.2.1. El uso simbólico del derecho .....	73
5.2.2. El reformismo constitucional .....	76
5.2.3. El régimen de excepción constitucional .....	78
6. Conclusiones .....	80

Capítulo II. Los paisajes de la justicia en las sociedades contemporáneas .....	85
<i>Boaventura de Sousa Santos</i>	

Introducción .....	85
1. Los jueces y el Estado moderno .....	89
1.1. El período del Estado liberal .....	89
1.2. El período del Estado bienestar .....	92
1.3. El período de la crisis del Estado bienestar .....	96
2. Los jueces en los países periféricos y semiperiféricos .....	105
3. Las funciones de los jueces .....	112
4. Los patrones de litigio y cultura jurídica .....	118
5. La “pirámide del litigio” .....	123
6. Pluralismo jurídico, interlegalidad e hibridación jurídica ....	132
7. Pluralidad jurídica en Colombia .....	146

Capítulo III. Derecho y democracia: la reforma global de la justicia .....	151
<i>Boaventura de Sousa Santos</i>	

Introducción .....	151
1. Sobre las globalizaciones .....	152
2. Los consensos liberales .....	155
3. La globalización del Estado de Derecho y de la reforma judicial .....	161

3.1. El sistema judicial en los países centrales .....	162
3.2. El sistema judicial en los países semiperiféricos .....	164
3.3. Una globalización de alta intensidad .....	172
4. La USAID en Colombia .....	179
5. Debilidad del Estado y judicialización de la política .....	184
5.1. Forma de Estado y expansión del poder judicial .....	184
5.1.1. Las perspectivas para la democracia .....	193
5.1.2. La justicia y la democracia I .....	195
5.1.2. Los jueces y la democracia II .....	198
Conclusión .....	204

SEGUNDA PARTE. CONTEXTO HISTÓRICO, SOCIAL Y POLÍTICO DE LA JUSTICIA .....	209
Introducción .....	211

Capítulo IV. Contexto social y político de las transformaciones institucionales de la administración de justicia en Colombia .....	215
<i>Gabriel Ricardo Nemogá</i>	

1. La Hegemonía Liberal .....	215
1.1. La “Revolución en Marcha” .....	216
1.2. Sindicalismo, lucha reivindicativa y política laboral .....	219
1.3. Reforma agraria y lucha por la tierra .....	222
1.4. Separación de la Iglesia y el Estado .....	226
2. La administración de la justicia a mediados del siglo XX (1945-1960) .....	227
2.1. El avance de la industrialización .....	228
2.2. Judicialización del conflicto laboral .....	229
2.2.1. Agotamiento del sindicalismo liberal .....	230
2.2.2. El movimiento obrero bajo la dictadura militar .....	232
2.3. Persistencia del particularismo regional .....	233
2.3.1 Radicalización de la lucha campesina .....	234
2.4. Reformulación de la estructura judicial .....	235
2.4.1. Fortalecimiento del ejecutivo en materia judicial .....	235
2.4.2. Particularismo regional en la administración de justicia .....	237
2.4.3. Reorganización de la estructura judicial bajo el régimen militar .....	239
2.4.4. El predominio del ejecutivo en la justicia penal .....	241
3. El Frente Nacional .....	243

3.1. Instituciones económicas capitalistas y “guerra fría” .....	243
3.1.1. Particularismo regional y clientelismo .....	244
3.2. Sindicalismo, huelga y justicia laboral .....	246
3.2.1. La Junta Militar y el restablecimiento de la normalidad jurídica .....	246
3.2.2. Promoción jurídica del sindicalismo, convención colectiva y opción arbitral .....	246
3.2.3. Reglamentación jurídica del arbitramento obligatorio ...	248
3.3. Movimientos populistas, “bandolerismo” político y lucha contrainsurgente .....	249
3.3.1. Legitimidad política fragmentada y afianzamiento del clientelismo .....	249
3.3.2. Reforma del Estado .....	250
3.3.3. “Bandolerismo” político y poder regional .....	251
3.3.4. Aniquilamiento del bandolerismo, política anticomunista y grupos paramilitares .....	252
3.4. Reforma agraria de los años sesenta y movimiento guerrillero .....	253
3.4.1. El movimiento guerrillero .....	253
3.4.2. Distribución partidaria de la judicatura .....	255
Capítulo V. Las transformaciones de la administración de justicia en Colombia .....	261
<i>Rodrigo Uprimny Yepes</i>	
Introducción .....	261
1. El contexto: una Colombia paradójica .....	264
1.1. Algunas tendencias estructurales de larga duración .....	264
1.2. La coyuntura reciente: la crisis de gobernabilidad .....	269
2. El punto de partida: la justicia colombiana a mediados de los ochenta .....	272
2.1. La crisis: congestión, morosidad e impunidad .....	272
2.2. La paradoja: independencia orgánica y dependencia política y financiera .....	274
2.3. El privilegio de la excepcionalidad .....	277
2.4. El desarrollo de las justicias paralelas .....	278
2.5. Activismo judicial incipiente .....	279
2.6. Justicia amenazada .....	280
2.7. Las particularidades colombianas .....	281
3. El proceso: una visión general de las transformaciones recientes de la justicia colombiana .....	283
3.1. La reforma al sistema penal .....	284

3.1.1. La introducción de la fiscalía y el mal llamado sistema acusatorio .....	284
3.1.2. La “justicia sin rostro”, la política de sometimiento y la normalización de lo excepcional .....	287
3.1.3. Las modificaciones de la punibilidad: tendencias estructurales y cambios coyunturales .....	290
3.1.4. Un significativo silencio en materia penal: el fuero militar .....	292
3.2. Proceso político, justicia y sanción a los políticos: la corrección judicial de los vicios de la representación política .....	294
3.3. El juez antipoder: control constitucional y garantía de los derechos .....	296
3.3.1. La nueva dinámica del control constitucional .....	296
3.3.2. La tutela: garantía de derechos, justicia cotidiana y función simbólica de la Constitución .....	300
3.4. La informalización de la justicia: modificaciones relativas a la regulación y tramitación de conflictos .....	302
3.5. Las transformaciones en el campo laboral: entre la flexibilización y la constitucionalización .....	305
3.6. Los cambios al juez funcionario: modificaciones administrativas y presupuestales .....	306
4. Las interpretaciones: transformaciones de la justicia y orden democrático en Colombia .....	308

## Capítulo VI. Constitucionalismo perverso.

Normalidad y anormalidad constitucional en Colombia: 1957-1997. ....	317
<i>Mauricio García Villegas</i>	

Introducción .....	317
1. La historia: cronología del estado de excepción. ....	318
1.1. Los años del Frente Nacional .....	318
1.2. Los años de las manifestaciones ciudadanas .....	321
1.3. Los tiempos de paz y de “guerra sucia” .....	323
1.4. Derecho, sociedad y guerra .....	328
2. El uso: la excepción como traslado de facultades legislativas .....	333
2.1. El “blanqueo” .....	334
2.2. La “transfiguración” .....	336
2.2.1. El acontecimiento .....	337
2.2.2. La motivación .....	339

2.2.3. La regulación .....	340
3. La justicia: fusión entre política y derecho .....	341
3.1. El estado de excepción y la justicia penal militar .....	342
3.1.1. La justicia regional .....	345
3.2. El control judicial de la excepción .....	347
3.2.1. La Corte Suprema de Justicia .....	347
3.2.2. La Corte Constitucional .....	349
3.2.3. Detalles de las declaratorias producidas desde 1991 ....	353
3.2.4. El carácter político del control .....	357
4. Comentarios finales .....	359
4.1. La cultura jurídica .....	359
4.2. Democracia, autoritarismo e ineficacia .....	361
5. Anexo .....	363
5.1. Descripción del contenido de la legislación de excepción y su control de constitucionalidad (1984-1996) .....	363
5.1.1. Descripción general de los decretos .....	364
5.1.2. Descripción del control judicial de los decretos .....	368
Capítulo VII. El “laboratorio” colombiano: narcotráfico, poder y administración de justicia .....	371
<i>Rodrigo Uprimny Yepes</i>	
Introducción .....	371
1. La historia: evolución de las relaciones entre narcotráfico, poder y justicia en Colombia .....	372
1.1. Los años setenta: un problema delincencial regional .....	373
1.2. La primera ronda de negociaciones: incorporación económica y exclusión social y política. Desde 1981-82 hasta 1984 .....	375
1.3. El modelo narco-paramilitar, 1984-1989 .....	376
1.4. La “guerra al narcotráfico”, narco-terrorismo y negociaciones, 1989-1990 .....	379
1.4.1. Extradición, decomiso de bienes y control de pistas .....	380
1.4.2. Protección a funcionarios y recursos para orden público .....	380
1.4.3. Otras medidas .....	381
1.5. La estrategia inicial durante la administración Gaviria: no extradición, rebaja de penas y sometimiento a la justicia .....	383
1.6. La crisis de la política de sometimiento .....	384
1.7. La administración Samper (1994-1998): el llamado “proceso 8.000”, la destrucción del Cartel de Cali y el endurecimiento de la política antidrogas .....	386

2. Las interpretaciones: un intento de evaluación del impacto del narcotráfico sobre la justicia colombiana.....	388
2.1. El profundo y antidemocrático impacto del narcotráfico en la justicia colombiana .....	389
2.1.1. Una comparación de los dos modelos de respuesta estatal .....	389
2.1.2. Autoritarismo y excepcionalidad .....	392
2.1.3. Erosión de la autonomía nacional .....	393
2.1.4. Fragmentación institucional, justicia amenazada e interferencia entre el derecho y la política .....	397
2.2. Un primer elemento teórico: el narcotráfico como forma de acumulación ilegal .....	398
2.3. Un segundo elemento teórico: el prohibicionismo “localismo globalizado” .....	401
2.4. Un tercer elemento: el narcotráfico como economía internacionalizada .....	404
2.5. Economía legal y economía ilegal: notas sobre los mecanismos de “lavado” y de protección del narcotráfico y su impacto sobre la corrupción, la violencia y la dinámica judicial .....	405
2.6. Las especificidades del caso colombiano: la formación de una “burguesía gangsteril” .....	408
3. Algunas conclusiones: prohibicionismo internacional, criminalidad organizada y democracia .....	411
TERCERA PARTE. LA JUSTICIA OFICIAL .....	415
Introducción .....	417
Capítulo VIII. La acción de tutela .....	423
<i>Mauricio García Villegas y César Rodríguez</i>	
1. El funcionamiento de la acción de tutela .....	423
1.1. Descripción de los elementos básicos de la tutela .....	424
1.1.1. Los hechos que dan lugar a las acciones de tutela .....	424
1.1.2. Los derechos considerados .....	426
1.1.3. Los demandantes .....	427
1.1.4. Los demandados .....	429
1.2. Las decisiones de los jueces de tutela .....	431
1.2.1. Tutelas concedidas y denegadas por los jueces en general .....	431

1.2.2. Tutelas concedidas y negadas por año en la Corte	
Constitucional .....	435
2. Percepción de la acción de tutela por sus propios actores ..	435
2.1. Encuesta a demandantes .....	436
2.1.1. Perfil socio-económico de los demandantes .....	436
2.1.2. Los demandantes frente a la acción de la tutela .....	437
2.2. Encuesta a jueces .....	439
2.2.1. Perfil de los jueces .....	439
2.2.2. Los jueces frente a la acción de tutela .....	439
3. Disfunciones en el sistema de tutela .....	441
3.1. La falta de consolidación de la jurisprudencia	
constitucional .....	441
3.2. La obligatoriedad de las decisiones de la Corte	
Constitucional .....	442
3.2.1. La jurisprudencia sobre la obligatoriedad de las	
sentencias de la Corte Constitucional .....	442
3.2.2. La ineficacia de los criterios jurisprudenciales	
definidos por la Corte Constitucional .....	444
3.3. Congestión derivada de la acción de tutela .....	446
3.3.1. Las “pequeñas causas” .....	448
4. Conclusiones .....	450
4.1. Incidencia de la tutela en el funcionamiento de los	
despachos judiciales .....	451
4.1.1. La congestión y los conflictos recurrentes .....	451
4.1.2. La “pirámide de la litigiosidad” .....	452
4.2. La unificación y la divulgación de los criterios de	
procedibilidad de la acción de tutela .....	453
 Capítulo IX. Derechos sociales y necesidades políticas.	
La eficacia judicial de los derechos sociales	
en el constitucionalismo colombiano .....	455
<i>Mauricio García Villegas</i>	
 Introducción .....	455
1. Explicación normativa de los derechos sociales .....	456
1.1. La norma de derechos sociales .....	456
1.2. Evolución de la jurisprudencia de la Corte Constitucional .	460
2. Eficacia judicial de los derechos sociales prestacionales .....	463
2.1. Decisiones judiciales concedidas y negadas .....	463
2.1.1. Los derechos sociales .....	464
2.2. Análisis empírico de la jurisprudencia de la Corte	
Constitucional en derechos sociales .....	470

2.2.1. Casos de derechos sociales .....	470
2.3. Análisis de un caso particular: tutela sobre pensiones ....	474
3. Dimensiones de la eficacia del constitucionalismo judicial .....	476
3.1. Dimensión remedial .....	478
3.2. Dimensión activista .....	478
3.3. Dimensión legitimadora .....	481
 Capítulo X. La justicia penal. Juicio sin sumario .....	485
<i>Mauricio Rubio</i>	
Introducción .....	485
1. La situación actual en Colombia .....	486
1.1. El incidente penal típico en Colombia .....	486
2. Evolución del sistema penal colombiano .....	491
2.1. La criminalidad real entre 1985 y 1995 .....	491
2.2. Las denuncias ante la Policía Nacional .....	495
2.3. Los sumarios desde 1940 .....	498
2.4. Los aprehendidos o capturados .....	503
2.5. La calificación del sumario, los juicios y las condenas .....	506
3. Justicia penal y violencia .....	514
4. Comentarios finales .....	517
5. Anexo .....	522
5.1. Encuesta de hogares sobre seguridad .....	522
5.2. Datos obtenidos .....	522
5.3. Síntesis de los datos .....	545
 Capítulo XI. La justicia civil y de familia .....	547
<i>César Rodríguez</i>	
1. Funciones y organización de la justicia civil y de familia ....	547
1.1. Justificación del estudio conjunto de las jurisdicciones civil y de familia .....	547
1.2. Funciones .....	548
1.2.1. Los conflictos civiles y de familia .....	549
1.2.2. Los procesos civiles y de familia .....	549
1.3. Organización de las jurisdicciones civil y de familia .....	550
2. Objeto y metodología del estudio .....	551
2.1. Objeto .....	551
2.1.1. La demanda y la oferta de justicia civil y de familia .....	551
2.1.2. Los usuarios de la justicia .....	552

2.2. Metodología .....	556
3. El funcionamiento de la justicia civil y de familia a través del tiempo: <i>la serie larga</i> (1938-1995) .....	556
3.1. La evolución de los procesos civiles y de familia pendientes .....	558
3.2. Movimiento de procesos civiles y de familia .....	565
3.2.1. Los procesos iniciados (demanda de tutela judicial) .....	566
3.2.2. Los procesos terminados (la oferta de tutela judicial) ...	573
3.3. El desfase entre la oferta y la demanda: la congestión en la justicia civil y de familia .....	578
4. El funcionamiento actual de la justicia civil y la justicia de familia: <i>la serie corta</i> (1992-1996) .....	581
4.1. El funcionamiento de la justicia civil .....	582
4.1.1. Tipos de proceso .....	582
4.1.2. Los usuarios de la justicia civil .....	588
4.1.3. Las formas de terminación, la duración y los resultados de los procesos .....	593
4.2. El funcionamiento de la justicia de familia .....	599
4.2.1. Tipos de proceso .....	599
4.2.2. Los usuarios de la justicia de familia .....	601
4.2.3. Las formas de terminación, la duración y los resultados de los procesos .....	606
5. Conclusiones .....	608
6. Anexo .....	610
6.1. Tamaño de la muestra .....	610
6.2. Distribución geográfica de la muestra .....	612
6.3. Selección de la muestra .....	613
Capítulo XII. La justicia laboral .....	615
<i>César Rodríguez</i>	
1. Origen, funciones y organización de la justicia laboral .....	615
1.1. La creación de una jurisdicción especial del trabajo .....	615
1.2. Funciones .....	617
1.2.1. Los conflictos laborales .....	617
1.2.2. Los procesos laborales .....	618
1.3. La organización de la justicia laboral .....	619
2. Objeto y metodología del estudio .....	620
2.1. Objeto .....	621
2.2. Metodología .....	622
3. El funcionamiento de la justicia laboral a través del tiempo: <i>la serie larga</i> (1973-1995) .....	623

3.1. Movimiento de procesos en los juzgados laborales .....	624
3.1.1. Movimientos totales, por tipos de proceso y por tipos de pretensión .....	624
3.1.2. La demanda de tutela judicial y sus diferencias frente a la oferta (1991-1995) .....	629
3.2. Los usuarios de la justicia laboral .....	635
3.3. Las formas de terminación y la duración de los procesos	640
3.4. Los resultados de los procesos .....	643
4. El funcionamiento actual de la justicia laboral: <i>La serie corta</i> (1992-1996) .....	644
4.1. El funcionamiento de los juzgados laborales .....	645
4.1.1. Tipos de proceso .....	645
4.1.2. Tipos de conflictos y de pretensiones .....	646
4.1.3. Los usuarios de la justicia laboral .....	651
4.1.4. Formas de terminación de los procesos y segunda instancia .....	659
4.1.5. Duración .....	661
4.2. El funcionamiento de las inspecciones de trabajo: las conciliaciones entre empleadores y trabajadores .....	663
4.2.1. Tipos de conflictos y de pretensiones .....	663
4.2.2. Los usuarios de las inspecciones .....	666
4.2.3. El papel del inspector de trabajo .....	671
4.2.4. Resultados de los trámites conciliatorios .....	672
5. Conclusiones .....	675
6. Anexo .....	678
6.1. Tamaño de la muestra .....	678
6.2. Distribución geográfica de la muestra .....	681
6.3. Selección de la muestra .....	681