

28 FEB. 2011

**BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA**

REALIDADES Y TENDENCIAS DEL DERECHO EN EL SIGLO XXI

FILOSOFÍA E HISTORIA DEL DERECHO

Tomo VII

**OBRA CONMEMORATIVA DE LOS OCHENTA AÑOS
DEL RESTABLECIMIENTO DE LA PONTIFICIA UNIVERSIDAD JAVERIANA**

**Pontificia Universidad
JAVERIANA**
Bogotá
Facultad de Ciencias Jurídicas

 **editorial
TEMIS S. A.**

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Presentación general	IX
Prólogo	XIII

PARTE PRIMERA

TENDENCIAS DE LA TEORÍA. LA JUSTICIA SOCIAL ¿DERECHO PARA QUÉ Y PARA QUIÉN?

¿POR QUÉ ADMIRAMOS A LOS RICOS Y DESPRECIAMOS A LOS POBRES?

ÓSCAR GUARDIOLA-RIVERA

1. Imitar y envidiar	3
2. "Homo mimeticus"	6
3. ¿Hemos olvidado cómo pensar el mal?	8
4. Guerra infinita	14
5. El eje del mal	20

EL CEMENTERIO DE ELEFANTES

RICARDO SANÍN RESTREPO

1. Problema	27
2. Actualización de una vieja disputa	31
A) Democracia sin común y totalitarismo jurídico	31
3. Hans Lindahl, el ser y el tiempo del pueblo	33
4. ¿Cuándo es el "ser" del pueblo?	34
5. ¿Quién puede reclamar el lugar del pueblo?	35
6. ¿Es el pueblo incommensurable para el derecho?	37
7. ¿Se puede pensar el constituyente en sus propios términos?	38
8. Los profetas de lo que pasó	39
9. La objetividad no es un deber constitucional	40
10. Constitución cuántica	42
A) ¿Es entonces el concepto de pueblo incommensurable para el derecho?	43
11. Momento de enunciación. Enuncio, ¿luego somos?	44

	PÁG.
12. "Se mettre en scene"	44
13. Fidelidad al "evento"	46
14. "Memento mori"	48
15. El "ser" constituyente es el "damné"	49
16. El pueblo como apertura, el derecho como teodícea	51
17. Contingencia y antagonismo como presupuesto del derecho constitucional	53
18. ¿Cómo se evita convertir al pueblo en un valor universal cerrado?	54
19. La mutación popular	54
20. Crisis constitucional	57
21. ¿Qué es el pueblo?	60
22. Bibliografía	63

DEL IUSNATURALISMO AL CONSTRUCTIVISMO ÉTICO Y JURÍDICO

CARLOS NOVOA MATALLANA S. J. 67

EL CEREBRO DETRÁS DEL DRAMA JURÍDICO

RICARDO FAJARDO MARTÍNEZ

1. Construyendo la verdad jurídica: el rayo y el trueno	79
2. El poder de escenificación	83
3. El cerebro tras bambalinas	88
4. Tácticas y mecánicas	92
5. Las dos caras de la ley	95
6. El tramador y sus tentáculos	100
7. Más allá de la trama: el secreto público	102
8. Bibliografía	106

PARTE SEGUNDA

TENDENCIAS DEL MÉTODO. EL DERECHO COMO UNA CIENCIA SOCIAL

DON MIGUEL

MICHAEL TAUSSIG 109

LOS USOS DEL DERECHO Y LA INTEGRACIÓN SOCIAL

JUAN FELIPE GARCÍA ARBOLEDA

1. Introducción	123
-----------------------	-----

	PÁG.
2. Integración social y colonialidad	127
3. El barroco como estructura paradigmática de integración social	130
4. Ciudad letrada, ciudad real y el uso obsceno del derecho	133
5. El uso obsceno del derecho, el carnaval y la soberanía	135
6. La llegada del Bloque Calima al centro del Valle del Cauca	139
7. La Semana Santa de 2001 en El Naya	142
8. El despojo de la capacidad de nombrar (autonomía)	145
9. El uso constitutivo del derecho y los lenguajes de justicia	148
10. Bibliografía	151

**THINKING THROUGH THE AMERICAS TODAY:
A PHILOSOPHICAL PERSPECTIVE**

LEWIS R. GORDON

155

**REFLEXIONES SOBRE MÉTODO
DE INVESTIGACIÓN SOCIO-JURÍDICA:
UNA POSIBLE APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LA “VIOLENCIA
SIMBÓLICA” DE BOURDIEU EN COLOMBIA**

ILDIKÓ SZEGEDY-MASZÁK

1. Primera aproximación	173
2. Análisis de la teoría de la “violencia simbólica” y la metodología empírica	174
3. Aplicación y crítica	178
4. Bibliografía	180

**UN RASTREO CULTURAL DE LAS TRANSFORMACIONES
DEL DERECHO LOCAL**

JUAN GONZALO ARÉVALO URIBE

183

**EL CASO CONCRETO EN EL ESTUDIO
Y EL EJERCICIO DEL DERECHO INTERNACIONAL
DE LOS DERECHOS HUMANOS**

NANCY TAPIAS TORRADO

195

**DISYUNTIVAS DE SELECCIÓN Y APLICACIÓN
EN NUESTRO MAPA DE FUENTES**

MARÍA ALEJANDRA BRIJALDO ACOSTA

1. Existencia simultánea de un mapa tradicional y uno de corte dinámico	207
---	-----

	PÁG.
2. La subordinación de la costumbre a la ley. El valor de la costumbre “contra legem”	208
3. La ley y el acto administrativo. De las competencias otorgadas por el legislador al ejecutivo en el caso de las leyes de facultades extraordinarias	210
4. El bloque de constitucionalidad y el reconocimiento de las normas que lo constituyen	214
5. Bibliografía	216

PARTE TERCERA

TENDENCIAS DE LOS DEBATES CONTEMPORÁNEOS. TENSIONES LOCALES Y GLOBALES DEL DERECHO

LAS PARADOJAS DE LOS DERECHOS HUMANOS

COSTAS DOUZINAS

1. El axioma de los derechos humanos	221
2. Las siete tesis. Reescribiendo los derechos humanos	221
A) Tesis 1	222
B) Tesis 2	223
C) Tesis 3	225
D) Tesis 4	226
E) Tesis 5	227
F) Tesis 6	228
G) Tesis 7	230

EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD EN SU DIMENSIÓN CORRECTA: OBLIGATORIEDAD DE LAS “INTERPRETACIONES AUTORIZADAS”

JULIÁN DANIEL LÓPEZ-MURCIA

1. Introducción	233
2. El principio de todo: la desconfianza hacia el Congreso	237
3. Los temores hacia el Congreso se concretaron	239
4. El “bloque” política y jurídicamente	241
5. Los tratados internacionales corresponden a “estándares mínimos”	242

	PÁG.
6. El bloque incluye las “interpretaciones autorizadas”	244
A) La actual interpretación de la Corte Constitucional y de la doctrina más reconocida	244
B) El bloque debe incluir las “interpretaciones autorizadas”	246
7. Bibliografía	252

DERECHOS HUMANOS Y DEMOCRACIA EN HABERMAS

AGUSTÍN GRIJALVA

1. Introducción	255
2. Una visión social pero formal de los derechos humanos	256
A) El problema de la circularidad	257
B) El círculo hermenéutico y los presupuestos sustantivos de la deliberación	257
C) Validación recursiva	260
D) Jerarquía	266
3. Necesidad de procedimientos	270
4. Conclusiones	271
5. Bibliografía	272

MIGRANTES BUENOS Y MALOS: LA DISPUTA POR LA SUBJETIVIDAD JURÍDICA DE LOS COLOMBIANOS EN EL EXTERIOR

ROBERTO VIDAL LÓPEZ

1. Introducción	273
2. Las múltiples identidades de los migrantes colombianos en el exterior	275
3. La migración como la negatividad de la ciudadanía	277
4. El multiculturalismo de vuelta: el acceso a la ciudadanía de los expatriados en el país de origen	280
5. Conclusión. La agencia de los migrantes y sus múltiples formas de inserción en la comunidad	283
6. Bibliografía	285

UNA DISCUSIÓN SOBRE LOS DERECHOS DE LOS MIGRANTES: DESDE LA CIUDADANÍA Y LOS DERECHOS HUMANOS HACIA LOS ENFOQUES DESDE ABAJO

ADRIANA M. MEDINA CARRILLO

1. Introducción	289
2. Derechos de los migrantes desde la ciudadanía	291

	PÁG.
A) La ciudadanía como herramienta de conservación y reproducción del Estado	291
B) La “ciudadanía” como instrumento de control y racionalización de los derechos de los migrantes dentro del Estado	295
3. Derechos de los migrantes como derechos humanos	297
A) Apropiación de los migrantes desde los “derechos humanos” y su principio de universalidad	298
B) La dinámica unidireccional del sistema internacional y su impacto sobre los derechos de los migrantes	301
4. La tendencia hacia los enfoques “desde abajo” para hacer referencia a la relación entre migración y derechos	306
A) El enfoque humanista de los derechos humanos en el escenario migratorio	307
B) La mirada “desde abajo”, hacia un enfoque de afianzamiento de los derechos de los migrantes desde sus protagonistas	313
5. Conclusiones	316
6. Bibliografía	317

**UTILIZACIÓN DE MODELOS DE IMPUTACIÓN
PARA ABORDAR LA RESPONSABILIDAD
DE LAS CÚPULAS EN CRÍMENES ATROCES:
UN PROBLEMA INTERPRETATIVO**

LAURA CECILIA PORRAS SANTANILLA 321

EL POSCONFLICTO EN COLOMBIA

CAMILA JARAMILLO STROUSS

1. Introducción	337
2. Posconflicto en Colombia	339
A) ¿Qué es posconflicto?	339
B) Avances en materia de posconflicto: desmovilización de grupos paramilitares	340
3. Componentes del posconflicto	342
A) Reconciliación y perdón	342
B) Justicia	343
C) Verdad	345
D) Reparaciones	346
4. Conclusiones	356

PARTE CUARTA

TENDENCIAS SOBRE LOS SUJETOS. ENFOQUE DE GÉNERO COMO TEORÍA DEL DERECHO

ROSA ENTRE ROSAS, FLOR ENTRE FLORES

Trazos para llenar páginas en blanco

CARMEN MILLÁN DE BENAVIDES

	PÁG.
1. Memoria y cenizas	366
2. Justicia Interrupta	373
3. Bibliografía	374

ECOFEMINISMO Y TRANSFORMACIONES DEL DERECHO

ALEXANDRA CÁRDENAS ORTIZ

1. Introducción	377
2. El reto de la integración de universales y particulares en el discurso de derechos humanos	378
3. Pensamiento ecofeminista: opresión patriarcal de la naturaleza y las mujeres	380
4. Asociación de las mujeres con la naturaleza	384
5. El derecho de los animales y de las mujeres como un discurso único	387
6. El referente vacío como el conector entre el discurso feminista y el animalista	389
7. Respuestas del derecho a las demandas ecofeministas	392
8. Bibliografía	396

LA (DES)PROTECCIÓN DEL DERECHO DE LAS MUJERES A UNA VIDA LIBRE DE VIOLENCIAS EN EL CONTEXTO DOMÉSTICO

ASTRID LILIANA SÁNCHEZ MEJÍA

1. Introducción	399
2. La jerarquía de género como legitimadora de la violencia contra las mujeres en el contexto doméstico	400
3. El potencial crítico de los DDHH frente a la cultura de violencia de género	403
A) La lucha de los DDHH contra la violencia de género	404
B) La armonización del derecho interno con los DDHH	406
4. La brecha entre los derechos en las normas y los derechos en las prácticas judiciales frente a la violencia en el contexto doméstico	412

	PÁG.
5. A manera de conclusión	414
6. Bibliografía	415

PARTE QUINTA

TENDENCIAS EN HISTORIA. TIEMPO Y ESPACIO COMO FUNDAMENTO DE LA CIENCIA JURÍDICA

CONCEPCIONES DE ORDEN EN LA DIFUSIÓN DEL ESTADO DE SITIO EN AMÉRICA DEL SUR

JORGE GONZÁLEZ JÁCOME

1. Introducción	421
2. El estado de sitio en la República de Chile	422
3. La llegada del estado de sitio a Argentina: de Rosas a la Constitución de 1853	429
4. Conclusión	435
5. Bibliografía	436

LA CIUDADANÍA, UNA PRÁCTICA COLONIAL

ANA PAOLA TINOCO COTE

1. Derecho a participar en política	444
2. Deber de contribuir con el fisco	446
A) Bagajes de los reyes	446
B) La asistencia a los soldados	446
C) Cargas concejiles	447
D) Conservación y aumento de montes y plantíos	448
E) Pago de los repartimientos de contribuciones entre los vecinos de los pueblos	449
3. El deber de defensa territorial	451
4. El ciudadano y el vecino en la República	452
5. Qué debía hacer un vecino ciudadano	464

LA EXPERIENCIA COLOMBIANA EN MATERIA DE PROTECCIÓN DE LA LIBERTAD RELIGIOSA

SERGIO GONZÁLEZ SANDOVAL

1. Breve reseña histórica de la evolución constitucional del derecho de libertad religiosa en Colombia	472
--	-----

	PÁG.
2. La libertad religiosa en la actual Constitución Política de Colombia	473
3. Relación entre la Constitución y los diversos tratados y convenios internacionales	474
A) Desarrollo legislativo de los tratados internacionales	475
B) Desarrollo legislativo del principio constitucional	478
C) Desarrollo administrativo de la libertad religiosa	480
D) Desarrollo jurisprudencial	481
4. Derecho actual de libertad religiosa en Colombia	483

JOSÉ Y SU TÚNICA DE VARIOS COLORES: LA HISTORIOGRAFÍA DEL DERECHO EN COLOMBIA

JULIO MAURICIO LONDOÑO HIDALGO

1. Introducción	487
2. La túnica de José es de colores: panorama general de la historiografía del derecho en Colombia	488
3. Los retazos: distinción de “historias” del derecho en Colombia	489
A) Una distinción necesaria	490
B) La historiografía	490
C) Compilaciones o historia de las leyes	492
D) Otras formas de historia del derecho	493
4. Los colores de los retazos: La historiografía del derecho en Colombia por especialidades	496
A) Derecho público	497
5. Historia de la Asamblea Nacional Constituyente	499
A) José utiliza una túnica blanca	500
B) José utiliza una túnica de colores	500
6. Conclusiones: perspectiva de una historiografía del derecho colombiano	503
7. Bibliografía	504

EL SURGIMIENTO DE LA DUALIDAD DE JURISDICCIONES EN COLOMBIA. ENTRE LA CENTRALIZACIÓN, LA INMUNIDAD ADMINISTRATIVA Y EL CONTROL DEL PODER

JUAN PABLO SARMIENTO ERAZO

1. Introducción	505
2. La hegemonía conservadora en Colombia y su versión de la justicia administrativa: entre la centralización del Estado y del poder y la inmunidad administrativa	507

	PÁG.
3. Versión consensuada y acogida, la justicia administrativa como control jurídico y formal	524
4. La Unión Republicana. ¿El movimiento político detrás de la institucionalización de la justicia administrativa?	527
5. Conclusión	531
6. Bibliografía	531