

MANUEL FERNANDO QUINCHE RAMÍREZ

EL PRECEDENTE JUDICIAL Y SUS REGLAS

Segunda Edición
ampliada y actualizada



EDICIONES DOCTRINA Y LEY



CONTENIDO

INTRODUCCIÓN A LA PRIMERA EDICIÓN.....	13
PROLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	17

CAPÍTULO I ELEMENTOS DOGMÁTICOS RELACIONADOS CON EL PRECEDENTE JUDICIAL

1.	EL SISTEMA DE FUENTES DEL DERECHO Y SU TRANSFORMACIÓN	20
1.1.	EL SISTEMA DE FUENTES DEL CÓDIGO CIVIL EN EL MODELO DE LEGALIZACIÓN DEL DERECHO.....	21
1.2.	LA TRANSFORMACIÓN DEL SISTEMA DE FUENTES COMO SUCESO EVIDENTE	24
1.2.1.	<i>Saturación y crisis del modelo de la legalidad</i>	24
1.2.2.	<i>La multiplicación de los focos de producción normativa</i>	26
1.3.	EL PRECEDENTE. LAS SENTENCIAS DE TRIBUNALES NACIONALES E INTERNACIONALES EN EL SISTEMA DE FUENTES.....	28
2.	LO METODOLÓGICO. LOS NUEVOS MODELOS DE ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL. LA DISTINCIÓN ENTRE <i>RATIO DECIDENDI</i> , <i>OBITER DICTUM</i> Y <i>DECISUM</i>	30
2.1.	LA <i>RATIO DECIDENDI</i> DE LOS FALLOS	31
2.2.	EL <i>OBITER DICTA</i> DE LOS FALLOS	34
2.3.	EL <i>DECISUM</i> DE LOS FALLOS.....	35
3.	EL PRECEDENTE JUDICIAL. LA CLASIFICACIÓN DEL PRECEDENTE. ¿CUÁNDO UN FALLO ES PRECEDENTE DE OTRO FALLO?.....	36
3.1.	LA CLASIFICACIÓN DEL PRECEDENTE JUDICIAL	38
3.2.	EL PRECEDENTE APLICABLE ¿CUÁNDO UN FALLO ES PRECEDENTE APLICABLE EN UN CASO CONCRETO?	39
4.	RAZONES Y ARGUMENTOS A LA OBLIGACIÓN DE SEGUIR EL PRECEDENTE JUDICIAL.....	41
5.	EL CAMBIO DE JURISPRUDENCIA (OVERRULING).....	46

6. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA IGUALDAD DE TRATO EN LA INTERPRETACIÓN Y LA APLICACIÓN DEL DERECHO 48

CAPÍTULO II

EL PRECEDENTE DE LA CORTE CONSTITUCIONAL DE LA JURISPRUDENCIA COMO FUENTE AUXILIAR A LA JURISPRUDENCIA COMO PRECEDENTE

1. LA REGLA SOBRE LA AUTONOMÍA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL PARA FIJAR LOS EFECTOS DE SUS PROPIOS FALLOS..... 56
2. LA COSA JUZGADA CONSTITUCIONAL. LAS SENTENCIAS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL COMO FUENTE FORMAL Y PRIMARIA DE DERECHO..... 58
3. LA DISTINCIÓN ENTRE JURISPRUDENCIA Y DOCTRINA CONSTITUCIONAL. LA REGLA QUE ESTABLECE LA DOCTRINA CONSTITUCIONAL INTEGRADORA COMO OBLIGATORIA PARA TODOS 61
4. LA MODULACIÓN COMO TÉCNICA DE LA GUARDA DE LA SUPREMACÍA DE LA CONSTITUCIÓN, Y COMO FUNDAMENTO DE LA AUTONOMÍA DE LA CORTE PARA FIJAR LOS EFECTOS DE SUS SENTENCIAS..... 64
5. EL PRIMER BALANCE DE LA CORTE. 67
- LA SENTENCIA C-037 DE 1996 Y LAS REGLAS SOBRE AUTONOMÍA, EFECTOS DE LOS FALLOS, LA INTERPRETACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN, LA COSA JUZGADA CONSTITUCIONAL Y LA OBLIGATORIEDAD DE LAS DECISIONES DE LA CORTE CONSTITUCIONAL .. 67
- 5.1. REITERACIÓN DE LA REGLA SOBRE LA AUTONOMÍA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL..... 68
- 5.2. REGLA SOBRE LA INTERPRETACIÓN CON AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN 69
- 5.3. LA REGLA SOBRE LA OBLIGATORIEDAD DE LOS FALLOS DE CONSTITUCIONALIDAD DE CONTROL ABSTRACTO (SENTENCIAS "C") 69
- 5.4. LA REGLA SOBRE LA OBLIGATORIEDAD DE LOS FALLOS DE CONSTITUCIONALIDAD DE CONTROL CONCRETO (SENTENCIAS "T")..... 70

6.	LA JERARQUÍA ENTRE LAS NORMAS Y LA EXCEPCIÓN DE ILEGALIDAD	71
7.	EL SEGUNDO BALANCE DE LA CORTE. LA SENTENCIA C-836 DE 2001 Y LA DOCTRINA PROBABLE DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA.....	74
8.	EL PRECEDENTE COMO TEMA CENTRAL Y COMO FUENTE FORMAL DE DERECHO. LA ACLARACIÓN DEL VOTO DE LA SENTENCIA C-836 DE 2001	76
9.	RESPUESTA A LA PREGUNTA ¿SE CONFIGURA PREVARICATO POR ACCIÓN, SI NO SE SIGUE EL PRECEDENTE? LÍMITES DE LA AUTONOMÍA JUDICIAL FRENTE AL PRECEDENTE	78
9.1.	HAY PREVARICATO POR ACCIÓN CUANDO SE PROFIERE PROVIDENCIA, RESOLUCIÓN, DICTAMEN O CONCEPTO, MANIFIESTAMENTE CONTRARIO A LOS PRECEPTOS CONSTITUCIONALES	79
9.2.	HAY PREVARICATO POR ACCIÓN CUANDO SE PROFIERE PROVIDENCIA, RESOLUCIÓN, DICTAMEN O CONCEPTO, VIOLATORIOS DE LA JURISPRUDENCIA PROFERIDA EN LOS FALLOS DE CONTROL ABSTRACTO; O DE LA JURISPRUDENCIA QUE CONLLEVA LA VIOLACIÓN DIRECTA DE LA CONSTITUCIÓN, LA LEY O EL ACTO GENERAL	80
9.3.	EL CARÁCTER VINCULANTE DE LOS PRECEDENTES FIJADOS POR LAS ALTAS CORTES Y LOS LÍMITES DE LA AUTONOMÍA JUDICIAL..	82
10.	UN INTENTO DE RELATIVIZACIÓN DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL: LA LEY 1395 DE 2011 SOBRE DESCONGESTIÓN JUDICIAL.....	84

CAPÍTULO III

EL PRECEDENTE DE LA ACCION DE TUTELA

1.	LA PRIMERA FORMULACIÓN DE LA REGLA SOBRE EL CARÁCTER VINCULANTE DEL PRECEDENTE EN TUTELA Y EL DERECHO A LA IGUALDAD DE TRATO JURÍDICO	91
2.	LA REGLA QUE OBLIGA A SEGUIR EL PRECEDENTE DE LAS SENTENCIAS “T” DE LA CORTE CONSTITUCIONAL, SALVO JUSTIFICACIÓN “SUFICIENTE Y ADECUADA”. LA SENTENCIA C-037	

	DE 1996 DE LA LEY ESTATUTARIA DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA	94
3.	LA REGLA DE PREVALENCIA DE LOS FALLOS DE TUTELA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE LOS FALLOS DE TUTELA DE OTROS JUECES Y TRIBUNALES.....	98
4.	EL DERECHO A IGUAL INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DEL DERECHO (DERECHO A IGUALDAD DE TRATO JURÍDICO).....	103
5.	¿CUÁNDO UN FALLO DE TUTELA ES PRECEDENTE APLICABLE EN UN CASO CONCRETO?.....	105
6.	LA VIOLACIÓN DEL PRECEDENTE COMO CAUSAL DE PROCEDIBILIDAD DE LA TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES (VÍA DE HECHO).....	107
7.	LA VIOLACIÓN DEL PRECEDENTE COMO CAUSAL DE NULIDAD DE LOS FALLOS DE TUTELA (SENTENCIAS “T”) PROFERIDAS POR LA CORTE CONSTITUCIONAL	115
7.1.	REQUISITOS PROCEDIMENTALES DE LA SOLICITUD DE NULIDAD	118
7.2.	LÍMITES Y ARGUMENTOS SUSTANCIALES DE LA SOLICITUD DE NULIDAD	118
7.3.	MODALIDADES DE AFECTACIÓN DEL DEBIDO PROCESO QUE DAN LUGAR A LA NULIDAD	119

CAPÍTULO IV

EL PRECEDENTE DEL CONSEJO DE ESTADO

1.	UN ASUNTO PREVIO Y CONVENIENTE. LA REFERENCIA A LOS HECHOS.....	123
2.	EL DISEÑO DEL NUEVO CÓDIGO Y EL CAMBIO DE MODELO EN JUSTICIA ADMINISTRATIVA.....	126
3.	EL CONSEJO DE ESTADO COMO JUEZ CONSTITUCIONAL Y COMO TRIBUNAL CONSTITUCIONAL.....	131
3.1.	EL CONSEJO DE ESTADO COMO JUEZ CONSTITUCIONAL	131
3.2.	EL CONSEJO DE ESTADO COMO TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ..	134
4.	LA MODIFICACIÓN ESTRUCTURAL. LA POSITIVIZACIÓN DEL PRECEDENTE JUDICIAL EN EL CPACA	136

5.	LOS FALLOS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE LAS SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN DEL CONSEJO DE ESTADO Y EL MECANISMO DE EXTENSIÓN DE LA JURISPRUDENCIA	141
5.1.	LA SENTENCIA C-634 DE 2011 QUE DECLARÓ LA CONSTITUCIONALIDAD CONDICIONADA DEL ARTÍCULO 10 DE LA LEY 1437 DE 2011	141
5.2.	LA SENTENCIA C-816 DE 2011 QUE DECLARÓ LA CONSTITUCIONALIDAD CONDICIONADA DEL ARTÍCULO 102 DE LA LEY 1437 DE 2011	144
5.3.	LA SENTENCIA C-588 DE 2012 Y LA REITERACIÓN FINAL DE LA REGLA DE OBLIGATORIEDAD DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL.....	150
6.	LAS SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN JURISPRUDENCIAL DEL CONSEJO DE ESTADO	153
6.1.	LAS FUENTES DE LAS SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN JURISPRUDENCIAL.....	154
6.2.	EFFECTOS DE LAS SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN DEL CONSEJO DE ESTADO	156
7.	EL MECANISMO DE EXTENSIÓN DE LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO.....	157
8.	CUESTIONES CONCURRENTES AL MANEJO DEL PRECEDENTE DEL CPACA.....	160
8.1.	LA NECESIDAD DE ADOPCIÓN DE ELEMENTOS DOGMÁTICOS PARA EL PRECEDENTE EN LA JURISDICCIÓN ADMINISTRATIVA ...	161
8.2.	EL PRECEDENTE Y LA INTERNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO EN LA JURISDICCIÓN ADMINISTRATIVA	163
8.3.	CONSIDERACIÓN FINAL. UN CIERTO RIESGO DE ENTROPÍA EN EL SISTEMA.....	164

CAPÍTULO V

EL PRECEDENTE DE LOS ORGANOS DEL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN

1.	LOS NIVELES Y LOS SISTEMAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	167
1.1.	LOS NIVELES DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	168
1.2.	LOS SISTEMAS DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS...	169

2.	EL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN Y SUS COMPONENTES	170
2.1.	PRINCIPALES INSTRUMENTOS INTERNACIONALES QUE CONFORMAN EL SISTEMA INTERAMERICANO.....	171
2.2.	LA CONVENCIÓN AMERICANA SOBRE DERECHOS HUMANOS ...	173
3.	ÓRGANOS QUE CONFORMAN EL SISTEMA INTERAMERICANO	174
4.	LAS DECISIONES DE LA COMISIÓN INTERAMERICANA Y SU FUERZA VINCULANTE	177
4.1.	LA FUERZA VINCULANTE Y LA OBLIGATORIEDAD DE LAS RECOMENDACIONES DICTADAS POR LA COMISIÓN INTERAMERICANA	177
4.2.	LA FUERZA VINCULANTE Y LA OBLIGATORIEDAD DE LAS MEDIDAS CAUTELARES DICTADAS POR LA COMISIÓN INTERAMERICANA	179
5.	LAS DECISIONES DE LA CORTE INTERAMERICANA Y SU FUERZA VINCULANTE	182
5.1.	LA FUERZA VINCULANTE Y OBLIGATORIEDAD DE LAS REGLAS Y ESTÁNDARES DISPUESTOS EN LAS OPINIONES CONSULTIVAS DE LA CORTE INTERAMERICANA.....	182
5.2.	LA FUERZA VINCULANTE Y LA OBLIGATORIEDAD DE LAS REGLAS Y ESTÁNDARES DISPUESTOS EN LAS SENTENCIAS DE LA CORTE INTERAMERICANA.....	187
5.2.1.	<i>El modelo de rechazo de las reglas y estándares en nombre de la soberanía nacional.....</i>	187
5.2.2.	<i>El modelo de la obligatoriedad total de las reglas y estándares de la Corte Interamericana.....</i>	190
5.2.3.	<i>El modelo de obligatoriedad de las reglas y estándares, que diferencia entre la res iudicata y la res interpretata</i>	195
5.2.4.	<i>Las reglas jurisdiccionales en vigor sobre la eficacia de las sentencias de la Corte Interamericana</i>	200
	REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	203