

JUSTICIA CONSTITUCIONAL

EL ROL DE LA CORTE CONSTITUCIONAL EN EL ESTADO CONTEMPORÁNEO

Ricardo Sanín Restrepo

Coordinador Académico

Carlos Andrés Bernal Castro
Juan Carlos Esguerra Portocarrero
Juan Antonio García Amado
Mauricio García Villegas
Jorge González Jácome
Óscar Guardiola-Rivera
Matthias Herdegen
Diego Eduardo López Medina
Danny Marrero Avendaño
Luis Javier Moreno Ortiz
Daniel Eduardo Patrón Pérez
Manuel Fernando Quinche Ramírez
Abdón Mauricio Rojas Marroquín
Ricardo Sanín Restrepo
Rodrigo Uprimny Yepes
Ricardo Zuluaga



ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO	v
---------------	---

La Justicia y el principio de separación del poder en la tradición histórica colombiana

Por: *Luis Javier Moreno Ortiz*

I. INTRODUCCIÓN	1
II. ALCANCE Y CONTENIDO	2
III. METODOLOGÍA	2
1. Apuntamientos sobre la justicia en la colonia	3
1.1. La Real Audiencia de Santa Fe de Bogotá	3
1.2. La Real Audiencia: el gobierno de los jueces en el nuevo mundo	6
1.3. La Real Audiencia y el ejercicio del poder político	9
2. Apuntamientos sobre la justicia en la República	11
2.1. El principio moderno de separación del poder	11
2.2. Las primeras constituciones	13
2.3. La Gran Colombia	14
2.4. De la Nueva Granada a la Confederación Granadina	16
2.5. La Carta de Rionegro	17
2.6. La Constitución de 1886 y sus reformas	17
3. Conclusiones	20
3.1. La trayectoria de un principio	20

El papel de los jueces y de la jurisprudencia en la Constitución de 1886: Apuntes históricos sobre la Corte de Casación de la Regeneración

Por: *Diego Eduardo López Medina*

1. INTRODUCCIÓN	25
-----------------------	----

2. ¿CÓMO SE FORJÓ LA “DOCTRINA PROBABLE”? EL DEBATE SOBRE EL VALOR DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA EN EL PERÍODO DE LA REGENERACIÓN (1886-1900)	27
2.1. La influencia francesa y española en el derecho de la Regeneración ...	27
2.2. Fortalecimiento legislativo de la doctrina legal	30
2.3. El desmonte de la doctrina legal y el nacimiento de la doctrina probable y el “sistema libre” de jurisprudencia	34
3. A MANERA DE CONCLUSIÓN: EL LEGADO DE LA REGENERACIÓN EN EL DEBATE CONTEMPORÁNEO	42

¿Para qué una Corte Constitucional en la Colombia de 1968? Reflexiones en torno a la tensión de los poderes públicos

Por: *Jorge González Jácome*

1. INTRODUCCIÓN	47
2. LA REFORMA CONSTITUCIONAL EN PUNTO DE CONTROL Y LA ALTERNATIVA DE CREACIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL	49
3. LA INCONVENIENCIA DE UN JUDICIAL INDEPENDIENTE: LA SEPARACIÓN –O PERMANENTE LUCHA POLÍTICA– ENTRE LOS PODERES	53
4. LA TRANSACCIÓN Y EL ACUERDO EN EL PRECIO	58
5. A MANERA DE CONCLUSIÓN	61

La Corte Constitucional en la relojería del Estado de derecho

Por: *Matthias Herdegen*

1. COMPETENCIA DE VISIONES DISTINTAS	65
2. LA CORTE CONSTITUCIONAL DE COLOMBIA Y SU ACTIVISMO	66
3. LA TENTACIÓN A CORTAR LOS PODERES DE LA CORTE CONSTITUCIONAL	69
4. LA VINCULACIÓN METODOLÓGICA DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL	71
5. RESERVAS DE INTERPRETACIÓN INHERENTES A LA CONSTITUCIÓN	72
6. RESERVAS DE INTERPRETACIÓN FUERA DE LA CONSTITUCIÓN	74
6.1. Estándares del derecho internacional	74
6.2. Derecho comparado	75

6.3. La empírica	76
6.4. La historia que determina la autopercepción de la comunidad constituida	76
7. LA CORTE CONSTITUCIONAL COMO GUARDIÁN DE UN NÚCLEO INTOCABLE DEL ORDEN CONSTITUCIONAL	77

**Nuestro control de constitucionalidad
no tiene controles, pero ciertamente tiene límites**

Por: <i>Juan Carlos Esguerra Portocarrero</i>	81
---	----

***Stare decisis*: variaciones sobre un tema inconcluso**

Por: *Ricardo Sanín Restrepo*

1. DIMENSIÓN DEL PROBLEMA	91
2. CONTROL CONCENTRADO MATERIAL VS. CONTROL DIFUSO SUBJETIVO	93
3. LITERATURA Y <i>STARE DECISIS</i>	96
4. CIENCIA DURA	98
5. APROXIMACIÓN AL CONCEPTO DEL <i>STARE DECISIS ET NON QUIETA MOVERE</i>	101
6. PENSANDO LA JURISPRUDENCIA COMO DERECHO	105
7. VENTAJAS DISCIPLINARES DEL <i>STARE DECISIS</i>	110
7.1. Reducción de la complejidad	110
7.2. Certeza, consistencia, confiabilidad, previsibilidad y estabilidad del derecho	111
7.3. Inhibición de la arbitrariedad judicial	112
7.4. Orden y claridad jurisprudencial	112
8. DEMOCRACIA Y JUSTICIA CONSTITUCIONAL	113
8.1. El círculo vicioso	114
8.2. Democracia preconstitucional (las moscas atrapadas en un frasco de vidrio)	114
9. ¿ES LA CRISIS DE LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL UNA CRISIS DE LA DEMOCRACIA? ...	116

El juicio de ponderación y sus partes

Crítica de su escasa relevancia

Por: *Juan Antonio García Amado*

1.	PLANTEAMIENTO	119
2.	LOS SUBPRINCIPIOS DE LA PONDERACIÓN Y LAS CONDICIONES DE SU USO	121
2.1.	Sobre el subprincipio de idoneidad. Análisis de <i>BVerfGE 19, 330 - Sachkundenachweis</i>	121
2.2.	Sobre el subprincipio de necesidad. Análisis de <i>BVerfGE 95, 173 - Warnhinweise für Tabakerzeugnisse</i>	130
2.3.	Sobre el subprincipio de proporcionalidad en sentido estricto. Análisis de <i>BVerfGE 86, 1 - TITANIC/“geb. Mörder”</i>	141
3.	LA ESENCIAL INTERCAMBIABILIDAD DEL MÉTODO SUBSUNTIVO Y EL PONDERATIVO ..	154
3.1.	Decisión de conflicto de legalidad ordinaria presentada bajo forma subsuntiva	155
3.2.	Decisión del mismo conflicto de legalidad ordinaria presentada bajo forma ponderativa	156
3.3.	Decisión de conflicto entre derechos fundamentales presentada bajo forma subsuntiva	158
3.4.	Decisión de conflicto entre derechos fundamentales presentada bajo forma ponderativa	160

Famous Last Words: constitucionalismo popular y el lugar de la verdad en política y derecho

Por: *Óscar Guardiola-Rivera*

1.	VERDAD O EL NOMBRE DEL COMÚN	166
2.	FICCIÓN O EFECTOS DE VERDAD	168
3.	CONVENCIÓN O LA REPRESENTACIÓN DEL COMÚN	172
4.	ORIGEN O LA CONSTITUCIÓN DEL COMÚN	175
5.	SUSTRACCIÓN O LA DECLARACIÓN UNIVERSAL	180
6.	ADICIÓN O EL TEOREMA DE CANCELACIÓN DE LA MAYORÍA	186
7.	CONSENSO O LA COMUNICACIÓN EN ACCIÓN	198
8.	VERDAD-FICCIÓN O LA ACCIÓN DEL COMÚN	202
9.	CONCLUSIÓN O LA CONSTITUYENCIA DEL COMÚN	207

Seguridad jurídica y volatilidad constitucional en un Estado complejo

Por: *Manuel Fernando Quinche Ramírez*

1. LA DIMENSIÓN JUDICIAL. UNA COMPRENSIÓN NO COMPLEJA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA	211
2. LA VOLATILIDAD Y UNA COMPRENSIÓN COMPLEJA DE LA SEGURIDAD JURÍDICA	213
3. LA COMPLEJIZACIÓN DEL CONCEPTO DE ESTADO Y LA SEGURIDAD JURÍDICA	218
4. LA SEGURIDAD JURÍDICA EN UN ESTADO COMPLEJO	220

El segundo reparo antidemocrático de la justicia constitucional

Por: *Abdón Mauricio Rojas Marroquín*

Daniel Eduardo Patrón Pérez

1. UBICACIÓN DEL TEMA	223
2. EL PRIMER REPROCHE	224
3. EL SEGUNDO PROBLEMA: SU COMPOSICIÓN	227
3.1. El diseño de la Corte	229
3.2. Cooptación vs. elección política	235
3.3. ¿Cómo reforzar el proceso de selección?	238
3.4. La autonomía funcional de la Corte	241

La Corte Constitucional dentro del Estado social de derecho colombiano, un órgano legitimador del derecho dentro de la sociedad

Por: *Carlos Andrés Bernal Castro*

1. ¿CÓMO ENTENDER EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO?	245
2. EL PROBLEMA DE LA NORMA Y SU LEGITIMIDAD, EXPRESADA DENTRO DEL ESTADO SOCIAL DE DERECHO DESDE UN PUNTO DE VISTA JURÍDICO	253

Interacción argumentativa y diferencia cultural

Por: *Danny Marrero Avendaño*

259

¿Qué hacer con la tutela contra sentencias?

Por: **Mauricio García Villegas**
Rodrigo Uprimny Yepes

1. LAS OBJECIONES A LA TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES	278
2. LOS FUNDAMENTOS, LEGITIMIDAD Y CONVENIENCIA DE LA TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES	280
3. REEXAMEN DE LAS OBJECIONES A LA TUTELA CONTRA DECISIONES JUDICIALES	286
4. LAS DISFUNCIONES ACTUALES DE LA TUTELA Y LOS POSIBLES AJUSTES NORMATIVOS	287
5. PROPUESTA DE ARTICULADO	290

El control de constitucionalidad de los actos reformativos de la Constitución en Colombia

Por: **Ricardo Zuluaga**

1. INTRODUCCIÓN	293
2. LOS LÍMITES AL PODER DE REFORMA EN COLOMBIA	298
3. LA TESIS DE LA FALTA DE COMPETENCIA COMO VICIO DE FORMA	300
4. CONCLUSIÓN	309