

NÉSTOR IVÁN
OSUNA PATIÑO

TUTELA Y AMPARO: DERECHOS PROTEGIDOS

UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA

C O N T E N I D O

ABREVIATURAS	11
NOTA PRELIMINAR	13
PRÓLOGO	15
INTRODUCCIÓN	19
CAPÍTULO PRIMERO	
LA NATURALEZA JURÍDICA DEL RECURSO DE AMPARO Y LA ACCIÓN DE TUTELA DESDE SU CONFIGURACIÓN PROCESAL	27
I. Características generales	29
A. Configuración procesal de las vías de amparo y tutela previas a la intervención de los tribunales constitucionales	31
a. Preferencia y sumariedad: características comunes de los procesos de amparo y tutela	34
B. La subsidiariedad. Diversos significados	36
a. La subsidiariedad del recurso de amparo	37
b. La subsidiariedad de la acción de tutela	43
C. El recurso de amparo constitucional y la acción de tutela ante la Corte Constitucional. Principales características procesales	48
a. Naturaleza jurídica del amparo ante el Tribunal Constitucional. Aspectos problemáticos	48
b. Naturaleza jurídica de la intervención de la Corte Constitucional en la acción de tutela. Trámite discrecional	55
c. La fase inicial del trámite. Admisión de la demanda o selección del fallo	63

II.	Lesión de un derecho fundamental como presupuesto procesal	70
A.	La regla general: invocación de un derecho lesionado como presupuesto procesal	70
B.	Las dimensiones subjetiva y objetiva de los derechos fundamentales	77
C.	La objetivación del recurso de amparo y la acción de tutela	91
III.	Legitimación para comparecer en el proceso	100
A.	Legitimación activa	101
a.	Legitimación activa de personas jurídicas privadas y públicas	108
b.	Legitimación del defensor del pueblo y el ministerio fiscal	112
B.	Legitimación pasiva	116
a.	Legitimación pasiva de los poderes públicos	117
b.	Legitimación de particulares	120
c.	La acción de tutela contra resoluciones judiciales. Estado de la cuestión	125

CAPÍTULO SEGUNDO

CONFIGURACIÓN NORMATIVA Y JURISPRUDENCIAL DEL OBJETO PROTEGIDO POR EL RECURSO DE AMPARO Y LA ACCIÓN DE TUTELA 131

I.	Marco de positividad del objeto protegido por el recurso de amparo español	133
A.	El ámbito protegido por el recurso de amparo, en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional	139
a.	Extensión del contenido de un derecho susceptible de amparo	140
b.	Los derechos instrumentales: igualdad y tutela judicial efectiva	145
B.	Alcance del artículo 53.2 de la Constitución	163

II. Marco de positivación del objeto protegido por la acción de tutela	166
A. El Capítulo I del Título II de la Constitución	169
B. La acción de tutela y el artículo 85 de la Constitución	174
a. Bases para una correcta interpretación del artículo 85 de la Constitución colombiana	183
C. El objeto protegido por la acción de tutela en la jurisprudencia de la Corte Constitucional	188
a. El argumento por conexión y la particularización de las pretensiones	196

CAPÍTULO TERCERO

INCIDENCIA DE LOS VALORES Y PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES EN LA DETERMINACIÓN DEL OBJETO PROTEGIDO POR EL RECURSO DE AMPARO Y LA ACCIÓN DE TUTELA	203
---	-----

I. Introducción	205
II. La interpretación de los derechos fundamentales a la luz de la “teoría liberal” burguesa	210
A. La concepción liberal de la libertad	211
III. La interpretación de los derechos fundamentales a la luz de la teoría democrática	215
IV. Interpretación de los derechos fundamentales a la luz de la teoría del Estado social de derecho	221
V. La naturaleza jurídica de los derechos fundamentales y la determinación del objeto protegido por el recurso de amparo y la acción de tutela	227

CAPÍTULO CUARTO

LA DIMENSIÓN SUBJETIVA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y SU PROTECCIÓN EN LOS PROCESOS DE AMPARO Y TUTELA	231
---	-----

I. Introducción	233
II. La protección judicial de los derechos en los orígenes del constitucionalismo	236



III. La teoría de los derechos públicos subjetivos	239
IV. Críticas y adendas a la teoría de los derechos públicos subjetivos	247
V. Utilidad de la teoría de los derechos públicos subjetivos en el Estado constitucional	256
VI. Los derechos sociales como derechos subjetivos	261
A. Sobre la división entre derechos individuales y sociales	273
VII. Los derechos subjetivos como límite funcional del recurso de amparo y la acción de tutela	282
CONCLUSIONES GENERALES	289
ANEXOS	299
Anexo 1	
Artículo 53 de la Constitución española	301
Anexo 2	
Ley Orgánica del Tribunal Constitucional español (L. O. 2ª de 1979)	301
Anexo 3	
Artículo 86 de la Constitución colombiana	317
Anexo 4	
Régimen procedimental de la acción de tutela (D. L. 2591/1991, de noviembre 19 de 1991)	317
Anexo 5	
Régimen procedimental ante la Corte Constitucional (D. L. 2067/1991 de septiembre 4)	329
BIBLIOGRAFÍA	339