

HELIODORO FIERRO-MÉNDEZ

Profesor de Postgrado de Derecho Procesal Penal

**EL
PRECEDENTE
Y EL
ANTECEDENTE
JURISPRUDENCIAL
EN EL PROCESO PENAL**



ÍNDICE GENERAL

Introducción	7
--------------------	---

CAPÍTULO PRIMERO

CAMINO HACIA LA OBLIGATORIEDAD DE LA JURISPRUDENCIA

I. Primera generación	13
II. Segunda generación.....	14
III. Tercera generación.....	28

CAPÍTULO SEGUNDO

TEORÍA DE LOS SISTEMAS

I. Modelos de la teoría general de sistemas	31
II. Aportes del modelo	32
A. Aportes semánticos	32
B. Aportes metodológicos.....	38
III. Modelo procesal o del sistema adaptativo complejo	40
IV. Características de los sistemas cerrados y abiertos	44
V. Sistema jurisprudencial.....	44
A. Sistema de antecedentes	45
B. Sistema de precedentes.....	45
C. Doctrina constitucional	45
D. Cláusula de supremacía de la Constitución.....	45

CAPÍTULO TERCERO

AUTONOMÍA DEL JUEZ EN LA INTERPRETACIÓN JUDICIAL

I. La interpretación como causa de defecto sustantivo.....	54
II. Procedencia de la acción de tutela contra providencias judiciales.....	58
III. Observancia o aplicación de la doctrina constitucional	59
IV. Las interpretaciones legales en materia de control constitucional	61

V. La cosa juzgada constitucional.....	64
A. Cosa juzgada aparente	66
B. Cosa juzgada formal y la cosa juzgada material.....	66
C. Cosa juzgada absoluta y de la cosa juzgada relativa	69

CAPÍTULO CUARTO

ENTRE LA LEY Y SUS INTERPRETACIONES

I. El <i>common law</i> y el principio <i>stare decisis</i>	76
II. El orden jurídico fundamental colombiano	82
A. La interpretación fundamental	83
B. Componentes estructurales de la jurisprudencia	84
C. La cosa juzgada constitucional y su fuerza vinculante	90

CAPÍTULO QUINTO

ENTRE NORMAS, PRINCIPIOS Y REGLAS

I. El mapa de pronunciamientos.....	106
II. Posición historicista o positivista.....	109
A. Los “principios expresos” o “principios explícitos”	109
B. Los “principios implícitos”	110
C. Los principios extrasistemáticos	110
III. Posición filosófica o <i>ius-naturalista</i>	111
IV. Los contra-principios del derecho privado en la teoría de FRANÇOIS GÉNY.....	112
V. Diversas acepciones del término principios generales del derecho.....	114
A. “Principio” entendido como norma general.....	114
B. “Principio” entendido como norma, redactada en términos particularmente vagos.....	114
C. “Principio” entendido como norma programática o directriz	115

D. "Principio" entendido como norma que expresa los valores superiores de un ordenamiento jurídico.....	115
E. "Principio" entendido como norma dirigida a los órganos de aplicación del derecho.....	116
F. "Principio" entendido como principio en el sentido de " <i>regula iuris</i> "	116
VI. ¿Cómo se aplican los principios generales del derecho?	117
A. La hermenéutica de reglas.....	117
B. La hermenéutica de principios	117
VII. La plenitud hermética del ordenamiento jurídico.....	118

CAPÍTULO SEXTO PRINCIPIOS Y CONSTITUCIÓN

Principios y Constitución.....	121
--------------------------------	-----

CAPÍTULO SÉPTIMO ENTRE LA LEY Y LAS SENTENCIAS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL

I. Sentencia de tutela.....	143
A. Según su sentido jurídico	143
B. Según su efecto jurídico.....	143
II. Sentencias prospectivas.....	143
III. Sentencias de constitucionalidad.....	144
A. Según su sentido jurídico	144
B. Según su alcance normativo	145
1. Por la extensión de sus efectos.....	145
2. Por el contenido de la decisión	145
3. Por sus efectos en el tiempo	146
IV. Tipología de las sentencias de constitucionalidad según opinión de la academia colombiana de jurisprudencia	147
A. Modulación tradicional.....	148

B. Modulaciones que afectan el contenido o sentencias “manipulativas”	149
C. Sentencias interpretativas o condicionales, con acogimiento o rechazo	149
D. Sentencias integradoras o aditivas	151
E. Sentencias sustitutivas	153
F. Modulaciones relativas al efecto temporal o prospectivas	155
1. Sentencias de inconstitucionalidad retroactiva o <i>ex tunc</i>	156
2. Sentencias con efecto pro futuro o <i>ex nunc</i>	157
3. Sentencias de inconstitucionalidad diferida o de constitucionalidad temporal	158
G. Modulaciones del derecho de los jueces	159
1. Sentencias fundadoras de línea	159
2. Sentencias hito	160
3. Sentencias confirmadoras de principio	160
4. Jurisprudencia “pop”	161
H. Otros modelos sin modulación	163
1. Sentencias de control concreto de constitucionalidad	163
2. Sentencias declarativas de inconstitucionalidad	163
3. Sentencias de inconstitucionalidad por omisión	164
4. Sentencias con efectos en el ámbito personal	164
5. Sentencias atípicas	165
6. Sentencias sobre omisiones legislativas	166
I. Modelos específicos de la Corte Constitucional colombiana	167
1. Sentencias o fallos de unificación de jurisprudencia	167
2. Sentencias sobre el mínimo vital	169
V. Tipología de citas jurisprudenciales	170
A. Citaciones analógicas, estrechas y amplias	171
B. Citas conceptuales o temáticas	171

C. Citaciones caóticas o meramente retóricas.....	172
---	-----

**CAPÍTULO OCTAVO
ENTRE LA LEY Y LA DOCTRINA LEGAL PROBABLE**

I. Referente histórico.....	177
II. Subordinación y prevalencia.....	181

**CAPÍTULO NOVENO
ENTRE LA LEY Y LA DOCTRINA
DEL “DERECHO VIVIENTE”**

I. Interpretaciones judiciales sometidas a control constitucional	188
II. Incidencia del derecho viviente en el juicio de inconstitucionalidad.....	192

**CAPÍTULO DÉCIMO
EL DESCONOCIMIENTO DEL PRECEDENTE
Y SUS CONSECUENCIAS**

I. El precedente judicial vinculante	200
II. La doctrina constitucional.....	209
III. El fundamento constitucional de respeto de la propia jurisprudencia, por parte de la Corte Suprema de Justicia	216
A. Interpretación de la autonomía e independencia judicial.....	217
1. Valor normativo de las decisiones de la Corte Suprema de Justicia y la igualdad	220
2. Forma como resulta obligatoria la doctrina judicial dictada por la Corte Suprema de Justicia	235
B. Aclaración a lo determinado.....	242
1. El valor del derecho comparado para superar barreras analíticas	245
2. El sistema de fuentes y el lugar de la jurisprudencia.....	249

3. La tradición jurídica colombiana	252
4. La integridad de un ordenamiento jurídico donde la Constitución es norma de normas.....	253
5. El equilibrio entre evolución del derecho y consistencia jurídica.....	255
6. Algunas consideraciones sobre la teoría jurídica relativas al precedente.....	256
C. Discentimiento con lo decidido.....	259
D. Separación de lo decidido.....	262
E. Salvamento de voto.....	268
IV. Acatamiento del precedente jurisprudencial según la Corte Suprema de Justicia	271

CAPÍTULO DECIMOPRIMERO QUÉ ES ENTONCES LA JURISPRUDENCIA

I. ¿Qué se entiende por reiterada jurisprudencia?	283
II. ¿Cuántos pronunciamientos debe tener un asunto?	283
III. La “jurisprudencia” en nuestra Constitución.....	288

CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO EL DERECHO DE LA POSTMODERNIDAD O PREVALENCIA DEL PENSAMIENTO DÉBIL COMO MEDIO DE INTERPRETACIÓN DE LA LEY

I. Pensamiento débil y postmodernidad	309
II. GIANNI VATTIMO	311
III. El individuo post-histórico y post-moderno.....	312
A. Valores y reglas: un problema para la postmodernidad	312
B. El propósito de la postmodernidad: romper valores y reglas	315
C. La nueva edad media	318
IV. La idealización del “y así sucesivamente”	320
A. Realidad social	321
B. Problema-reacción-solución.....	325

C. El "poco a poco" o la degradación progresiva	325
D. El acontecimiento inevitable y la resignación.....	325
E. Utilizar el aspecto emocional y no la reflexión	326