

RICARDO SANÍN RESTREPO

LIBERTAD Y JUSTICIA CONSTITUCIONAL



**Ediciones Academia
Colombiana de Jurisprudencia**

Colección Portable

Santa Fe de Bogotá. D.C., 2004

ÍNDICE

AGRADECIMIENTOS.....	xi
INTRODUCCIÓN.....	xiii

PRIMERA PARTE

1. LEY Y DERECHO. LIBERTAD Y RAZÓN.....	1
2. LA VISIÓN HISTÓRICA.....	1
3. LA LEY PROVIENE DE UNA PREMISA FALSA.....	5
4. UN MODELO DE HOMBRE, UNA MEDIDA DEL UNIVERSO.....	7
4.1 RASGOS DEL MÉTODO CIENTÍFICO, LA REVUELTA CONTRA LA UNIDIMENSIONALIDAD.....	9
4.2 LA RAZÓN TEÓRICA.....	11
4.3 LA RAZÓN TEÓRICA Y EL ENTORNO SOCIAL.....	13
4.4 MÉTODO Y RAZÓN.....	14
5. LA ABSORCIÓN DEL MÉTODO CIENTÍFICO EN LA TEORÍA POLÍTICA Y JURÍDICA.....	18
6. DIOS CONTRA RAZÓN.....	20
7. LEY Y LIBERTAD EN EL LIBERALISMO.....	23
8. MONTESQUIEU. LEY Y LIBERTAD.....	25
9. DIVISIÓN DE LAS RAMAS DEL PODER Y LIBERTAD.....	27
9.1 DEL PORQUÉ DE LA UNICIDAD DERECHO-LEY, DERECHO- LEGISLACIÓN.....	28
9.2 LA RAZÓN FILOSÓFICA, LA DEMOCRACIA REPRESENTATIVA.....	29
10. DERECHO Y RAZÓN.....	31
11. LA NACIÓN, LA SOBERANÍA LEGISLATIVA Y SUS EFECTOS.....	35
12. LA RACIONALIDAD DEL LEGISLADOR. METAFÍSICA LEGAL.....	36
13. PRESUNCIÓN DE UN SER HUMANO UNIFORME.....	39
14. LA RACIONALIDAD DE LA TIRANÍA DE LAS MAYORÍAS.....	41
15. LOS CUASIDERECHOS EN LA SUPREMACÍA LEGISLATIVA.....	48
16. LOS JUECES Y LA JURISDICCIÓN O LA SUBORDINACIÓN A LA LEY.....	51

17. LA INTERPRETACIÓN JUDICIAL EN LA SUPREMACÍA LEGAL.....	52
18. ESQUEMA SINTÉTICO.....	56

SEGUNDA PARTE

1. LA AUTOATRIBUCIÓN NORMATIVA DE LA CONSTITUCIÓN.....	61
2. LA CONSTITUCIÓN COMO UMBRAL ENTRE LO POLÍTICO Y LO JURÍDICO.....	62
3. EL ABISMO CONSTITUCIONAL.....	64
3.1 LA ABSTRACCIÓN DE LAS NORMAS CONSTITUCIONALES.....	68
4. INTERPRETACION CONSTITUCIONAL. CONCRECIÓN DE LA INDETERMINACIÓN RADICAL.....	71
4.1 DIFICULTADES PARA LA CONCRECIÓN DE LA CONSTITUCIÓN.....	74
4.2 ¿EXISTEN JERARQUÍAS ENTRE LAS NORMAS CONSTITUCIONALES?.....	75
4.3 LA INTERPRETACIÓN Y LA TEORÍA DE LA INVESTIGACIÓN.....	77
4.4 MAPA ELEMENTAL DE LAS TEORÍAS JURÍDICAS CONTEMPORÁNEAS.....	82
Teoría formalista o cognoscitiva.....	82
Desmitificando el positivismo.....	83
Teorías críticas y escépticas.....	85
Realismo jurídico norteamericano.....	86
Law and society.....	87
Critical legal studies.....	87
Teoría moral y política normativa o neo-iusnaturalismo.....	89
Teorías dialógicas.....	91
5. LA FALACIA DE LOS CONTROLES A LA INTERPRETACIÓN DEL JUEZ CONSTITUCIONAL.....	92
6. LA PARADOJA DEL CONTROL CONSTITUCIONAL.....	93
7. LA AUTODISCIPLINA DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	96
7.1 LÍMITES Y ALCANCES DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	96
7.2 EL ARGUMENTO CONTRADEMOCRÁTICO Y SUS VENTAJAS COMO PRINCIPIO HERMENÉUTICO.....	97
7.3 DEL PORQUÉ LOS MAGISTRADOS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL DEBEN SER VITALICIOS.....	103
7.4 LA COMPETENCIA DE LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL.....	106
El proceso contra "k". Control abstracto vs. Control concreto.....	106
Cómo apropiarse la Constitución. Control concentrado o difuso.....	110
La cuestión de constitucionalidad.....	115
El carrusel macabro de las altas cortes en Colombia.....	118
La patología desapasionada.....	121
8. LA JUSTICIA CONSTITUCIONAL PASIVA.....	123

9. ¿UN TRIBUNAL POLÍTICO?.....	124
10. EL "SELF RESTRAINT" NORTEAMERICANO.....	130
10.1 PRIMER ESBOZO DE LOS PRINCIPIOS LINDANTES.....	132
10.2 UN EJEMPLO: LAS CUESTIONES POLÍTICAS PARA LA CORTE SUPREMA DE ESTADOS UNIDOS.....	137
La interpretación judicial de la forma republicana de gobierno.....	139
11. REGLAS Y PRINCIPIOS.....	143
11.1 PRINCIPIOS Y REGLAS.....	144
11.2 LA FUERZA NORMATIVA DE LOS PRINCIPIOS.....	148
11.3 EL PRINCIPIO DE LA PRESUPOSICIÓN DE LA RAZONABILIDAD DE LAS PROPOSICIONES JURÍDICAS.....	150
11.4 ¿ES EL PRESUPUESTO DE RACIONALIDAD CONTINGENTE O UNIVERSAL?.....	151
11.5 EL PRINCIPIO DE RAZONABILIDAD COMO GENERALIZACIÓN SIMBÓLICA.....	154
11.6 EL PRINCIPIO DE LA RAZONABILIDAD COMO INSTRUMENTO INTERPRETATIVO, la presunción de constitucionalidad de la ley.....	156
11.7 LA INCONSTITUCIONALIDAD FRONTAL.....	157
11.8 EL PRINCIPIO DE LAS SOLUCIONES ÓPTIMAS DEL LEGISLADOR.....	160
12. TIPOS DE SENTENCIAS DE CONSTITUCIONALIDAD.....	162
12.1 CLASIFICACIÓN DE LAS SENTENCIAS.....	163
Sentencias interpretativas.....	163
Sentencias integradoras.....	164
Sentencias sustitutivas.....	166
12.2 EFECTOS TEMPORALES DE LAS SENTENCIAS.....	166
Sentencias retroactivas o ex tunc.....	166
Sentencias con efecto ex nunc, o pro futuro.....	166
Sentencias de inconstitucionalidad diferida.....	167

TERCERA PARTE

1. LA PRIVACIDAD, LINTERNA DE DIÓGENES. LIBERTAD Y MORAL.....	179
1.1 PRIVACIDAD E INTIMIDAD.....	180
1.2 LA DUALIDAD PERTENENCIA-EXCLUSIÓN.....	184
1.3 DETERMINISMO.....	187
2. LA POSICIÓN MORAL.....	192
2.1 LOS ESTÁNDARES DE MORALIDAD.....	198
Convivencia entre las conductas.....	198
2.2 EL DAÑO A TERCEROS.....	200
2.3 EL DAÑO A SÍ MISMO.....	203
2.4 ENRIQUE MACARTHY Y LA LÍNEA LÍMITROFE DE LA PORNOGRAFÍA.....	206

3. LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA	
DE ESTADOS UNIDOS.....	207
3.1 EL ABORTO.....	210
3.2 ROE VS. WADE (1973).....	212
Las puertas que abre Roe vs. Wade.....	216
3.3 DE LA CORTE WARREN A LA "REACCIÓN" DE REAGAN.....	216
3.4 LA PRIMERA PRUEBA: RUST VS. SULLIVAN.....	219
3.5 SUPERANDO LA JURISPRUDENCIA DE LA DUDA. EL DILEMA	
DE LOS JUECES ENTRE IDEOLOGÍA Y DEBER.....	228
La autoridad de la corte y el stare decisis.....	236
3.6 CÓMO DESMANTELAR EL STARE DECISIS.....	238
Coherencia disciplinar.....	238
Las consecuencias de revertir un fallo y la coherencia histórica.....	238
Inconstitucionalidad sociopolítica sobreviniente.....	240
Consistencia horizontal.....	241
El juez malintencionado.....	241
In dubio pro libertad.....	244
3.7 EL AUTÉNTICO DISIDENTE. LA LIBERTAD EN LAS URNAS.....	245
BIBLIOGRAFÍA.....	257
ÍNDICE DE SENTENCIAS DE LA CORTE SUPREMA DE ESTADOS UNIDOS.....	265
ÍNDICE ANALÍTICO.....	269