

## ÍNDICE GENERAL

### PARTE I

#### El precedente judicial en Colombia

##### CAPÍTULO 1

##### **La jurisprudencia en el siglo XIX: El nacimiento de la "doctrina probable" en la Regeneración**

1. PLANTEAMIENTO GENERAL DEL PROBLEMA.....	3
2. Origen y establecimiento en Colombia de la "doctrina legal".....	7
2.1. El propósito político de la Regeneración.....	7
2.2. La desconfianza frente a los jueces en la tradición jurídica francesa	8
2.3. La "doctrina legal" española y su recepción en Colombia .....	9
2.4. La crítica a la doctrina legal.....	21
3. Nacimiento de la "doctrina probable" y del sistema ubre de jurisprudencia ..	24
4. RECAPITULACIÓN .....	28

##### CAPÍTULO 2

##### **La lucha legislativa y judicial por el control de las fuentes del derecho (1992–2000)**

1. PANORAMA GENERAL ..	29
2. EL PERÍODO 1992–1995: PRIMERAS BATALLAS EN LA DEFINICIÓN DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL ..	33
2.1. Hacia un sistema precedencial fuerte impulsado por el Ejecutivo: el artículo 21 del Decreto 2067 de 1991 .....	33
2.2. El artículo 23 del Decreto 2067 de 1991 .....	36
2.3. El artículo 36 del Decreto 2591 de 1991 .....	36
2.4. Hacia el establecimiento de una doctrina de precedentes en Colombia: las sentencias C-083/95 y T-123/95.....	41
3. LA CONSOLIDACIÓN DE LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE (1996–2000).....	50
3.1. La Ley Estatutaria de Administración de Justicia (L. 270 de 1996) ".....	50
3.1.1. La controversia con el Congreso de la República. ....	50
3.1.2. La doctrina constitucional vigente sobre el valor de las sentencias de constitucionalidad abstracta.....	57
3.1.3. La doctrina constitucional vigente sobre el valor de las sentencias de tutela .....	59
3.2. Consolidación del sistema de precedentes constitucionales ( 1997- 1999).....	60
3.2.1 . El laboratorio de cultura jurídica (Sent T-175/97) .....	60
3.2.2. Resistencia dentro de la línea jurisprudencial (Sent T-321/98)- ¿existen reglas de precedente en la jurisdicción común.....	62
3.3. La línea jurisprudencial en los años 1999 y 2000.....	67
4. RECAPITULACIÓN.....	70

CAPÍTULO 3

**Desarrollos recientes en el sistema e precedentes en Colombia  
(2001–2006)**

1 · Planteamiento del problema .....	73
2. LA RECONSTRUCCIÓN DE LA "DOCTRINA PROBABLE".....	74
2.1. Hacia el significado contemporáneo del artículo 4° de la Ley 169 de 1896	74
2.2. Hacia un régimen único del valor de la jurisprudencia .....	75
2.3. La interpretación contemporánea de la "doctrina probable" y de las "decisiones erróneas".....	79
2.4. Precedente horizontal y vertical .....	83
2.5. Cambio en el precedente vertical.....	86
2.6. Cambio en el precedente horizontal.....	88
3. APLICACIONES POSTERIORES DE LA SENTENCIA C–836/2001 .....	90
4. LA REFORMA A LA JUSTICIA DEL GOBIERNO URIBE Y LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE (2002–2005)	97
5. RECAPITULACIÓN.....	102

CAPÍTULO 4

**Precedente vinculante vs. jurisprudencia indicativa: examen de las  
prácticas jurisprudenciales de las Altas Cortes colombianas**

5. CARACTERIZACIÓN PRELIMINAR .....	109
6. TIPOLOGÍA DE LAS FORMAS DE AUTORIDAD CON LAS QUE SE REVISTE LA JURISPRUDENCIA .....	112
2.1. Analogía estricta y analogía permisiva .....	112
2.2. Referencia conceptual común .....	115
2.3. La jurisprudencia como autoridad meramente retórica .....	117
7. LAS ALTAS CORTES EN NÚMEROS .....	118
3.1. Metodología y datos .....	118
3.2. Análisis de los datos .....	122
8. MECANISMOS DE DISCIPLINA JURISPRUDENCIAL .....	124
9. LA DOCTRINA DEL "DERECHO VIVIENTE" .....	130
10. CONCLUSIONES.....	134

PARTE II

**Herramientas de análisis del precedente jurisprudencial**

CAPÍTULO 5

**La línea jurisprudencial: análisis dinámico de precedentes**

1. CONCEPTOS FUNDAMENTALES DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL .....	139
2. EL PROBLEMA JURÍDICO COMO ENCABEZAMIENTO DE LA LÍNEA: LA TEORÍA DE LOS "ESCENARIOS CONSTITUCIONALES".....	147
3. ESCENARIOS CONSTITUCIONALES DEL UBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD .....	153

Diego Eduardo López Medina

4. LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL SOBRE OBLIGATORIEDAD DEL PRECEDENTE: MAPA Y NARRATIVA .....	157
5. CLASES DE SENTENCIAS DENTRO DE UNA LÍNEA JURISPRUDENCIAL.....	161
6. TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL .....	167
7. BREVE INTRODUCCIÓN A OTRAS LÍNEAS JURISPRUDENCIALES .....	184
7.1. Nicho citacional y valor relativo de las sentencias.....	184
7.2. El problema del nivel de generalidad de la línea .....	187
7.3. Líneasjurisprudenciales y parte orgánica de la Constitución .....	191
8. SUMARIO .....	192

#### CAPÍTULO 6

### **Análisis estático del precedente judicial**

1. ¿CÓMO SE INTERPRETA UNA SENTENCIA? INTRODUCCIÓN AL ANÁLISIS ESTÁTICO DEL PRECEDENTE EN COLOMBIA.....	193
2. TÉCNICAS LEGÍTIMAS E ILEGÍTIMAS DE INTERPRETACIÓN JURISPRUDENCIAL.....	203
3. TÉCNICAS ILEGÍTIMAS DE INTERPRETACIÓN DE PRECEDENTES: "NEGACIÓN", "IGNORANCIA" Y "DESOBEDIENCIA" .....	206
4. PRIMERA TÉCNICA LEGÍTIMA DE INTERPRETACIÓN DEL PRECEDENTE! OBEDIENCIA .....	213
5. ARGUMENTOS LEGÍTIMOS: LA DISANALOGÍA ENTRE CASO NUEVO Y PRECEDENTE APARENTEMENTE APLICABLE .....	213
6. SEGUNDA TÉCNICA LEGÍTIMA DE INTERPRETACIÓN DEL PRECEDENTE: LA DISTINCIÓN ENTRE RATIO DECIDENDI Y OBITER DICTUM.....	216
6.1. Dos visiones sobre la distinción entre ratio decidendi y obiter dictum .....	220
6.2. La teoría de la ratio decidendi y su recepción en Colombia.....	230
6.2.1. <i>La teoría angloamericana de la ratio decidendi</i> .....	231
6.2.2. <i>Elementos para una teoría de la ratio decidendi en la jurisprudencia colombiana</i> .....	243
7. TERCERA TÉCNICA (CIRCUNSTANCIALMENTE LEGÍTIMA) DE MANEJO DEL PRECEDENTE: EL CAMBIO DE JURISPRUDENCIA .....	260

#### CAPÍTULO 7

### **Teoría del derecho judicial: el papel político y jurídico de la jurisprudencia en la crítica antiformalista al derecho**

1. LA TEORÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO: LA JURISPRUDENCIA ENTRE FORMALISMO Y ANTIFORMALISMO .....	265
1.1. El tradicionalismo de fuentes: características y vigencia .....	265

1.2. El antiformalismo de las teorías reformistas del derecho .....	269
1.2.1. <i>Roscoe Pound y las técnicas e ideales del derecho</i> .....	273
1.2.2. <i>FrangoisGény y los antiformalistas franceses</i> .....	276
1.2.2.1. El valor de la doctrina dentro de la reconstrucción antiformalista del sistema de fuentes .....	283
1.2.2.2. El valor de la jurisprudencia en la obra de Gény.	297
1.2.3. Los " <i>juristas inquietos</i> " en Colombia (1936–1940): <i>el poder pretoriano de la jurisprudencia</i> .....	296
1.2.4. <i>La teoría de fuentes en el realismo jurídico</i> .....	309
1.2.4.1. Las "fuentes" sociológicas y psicológicas de la decisión judicial .....	310
1.2.4.2. El papel de la "intuición" en derecho.....	313
1.2.4.3. El juez como sujeto pasional en el realismo jurídico	315
1.3. Resumen .....	316
2. LA TEORÍA Y LA HISTORIA POLÍTICA DEL DERECHO JURISPRUDENCIAL A PARTIR DE 1991: PROMESAS Y PELIGROS DE LAS TÉCNICAS DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL ..	319
2.1. ¿Robín Hood? .....	322
2.2. Las espinas en la rosa.....	326
2.2.1. Las <i>críticas del tradicionalismo al "nuevo derecho"</i> .....	326
2.2.2. <i>Otros obstáculos al nuevo derecho</i> .....	330