

# ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Introducción .....	1

## CAPÍTULO I

### ANTECEDENTES, ELEMENTOS CONCEPTUALES Y ESTADÍSTICOS DE LA ACCIÓN

1. Las acciones constitucionales, el derecho contencioso constitucional y la acción de tutela .....	5
A) Acción pública de inconstitucionalidad .....	7
B) Acción de tutela .....	8
C) Acción de cumplimiento .....	9
D) Acción popular .....	10
E) Acción de grupo .....	12
F) Acción de “habeas corpus” .....	13
G) Acción de pérdida de investidura .....	13
H) Otras garantías judiciales para la protección de los derechos constitucionales .....	14
a) Mecanismo de búsqueda urgente .....	15
b) Acción de tutela por “habeas data” .....	15
c) Recurso de insistencia .....	16
2. Elementos conceptuales de la acción de tutela .....	17
A) La acción de tutela como “proceso” .....	18
B) La acción de tutela como “acción autónoma” .....	19
C) La acción de tutela como proceso “jurisdiccional autónomo” .....	19
3. Antecedentes de la acción de tutela .....	20
4. Características generales de la acción de tutela .....	23
A) Acceso a la justicia .....	23
B) Concreción, realidad .....	24
C) Un juez poderoso .....	24
D) Inversión de las reglas usuales de procedimiento .....	25
E) Trámite preferencial .....	26
F) La informalidad .....	26
G) Hacer del derecho constitucional derecho común .....	27
5. Comportamiento de la acción de tutela. Algunos datos estadísticos ..	27

## CAPÍTULO II

## ELEMENTOS SUSTANTIVOS DE LA ACCIÓN

	PÁG.
1. Principios que rigen la acción de tutela .....	31
A) Principios jurídicos como normas de mandato .....	31
B) Clasificación de las normas entre principios y reglas .....	33
C) Los principios constitucionales y las normas de derecho funda- mental .....	35
D) Principios que rigen la acción de tutela .....	37
a) Principio de publicidad .....	37
b) Principio de prevalencia del derecho sustancial sobre el procedi- mental .....	38
c) Principio de economía .....	39
d) Principio de celeridad .....	40
e) Principio de eficacia .....	41
f) Principios de informalidad y de oficiosidad .....	41
2. Marco normativo de la acción de tutela .....	42
A) El nivel de las normas constitucionales .....	42
B) El nivel de las normas legales y las normas reglamentarias .....	43
a) Reglamento interno de la Corte Suprema de Justicia .....	45
b) Reglamento interno del Consejo de Estado .....	46
c) Reglamento interno de la Corte Constitucional .....	46
d) El nivel de las reglas jurisprudenciales .....	47
3. Objeto en la acción de tutela. Protección de los derechos fundamen- tales .....	49
A) Distinción entre derechos humanos, derechos constitucionales y de- rechos fundamentales .....	50
a) Los derechos humanos .....	51
b) Los derechos constitucionales .....	51
c) Los derechos fundamentales .....	52
B) ¿Qué significa tener un derecho? Obligaciones del Estado frente a los derechos de las personas .....	52
a) Obligaciones negativas o deberes de abstención y de respeto sobre los derechos .....	53
b) Obligaciones positivas .....	54
c) Obligaciones de regulación .....	55
d) Obligaciones de garantía o de satisfacción .....	56
C) La carta de derechos contenida en la Constitución de 1991 .....	57
a) Los derechos fundamentales .....	58
b) Derechos económicos, sociales y culturales (DESC) .....	59
c) Derechos colectivos y del ambiente .....	60
D) Fuentes de los derechos fundamentales .....	61

	PÁG.
a) Derechos fundamentales de positivización expresa .....	61
b) Derechos fundamentales derivados del bloque de constitucionalidad .....	62
c) Derechos fundamentales reconocidos por cortes internacionales de derechos humanos .....	65
d) Derechos fundamentales reconocidos por la Corte Constitucional .....	67
e) Derechos fundamentales “innominados” .....	68
E) La protección en tutela: tanto por la “violación” de los derechos fundamentales como por la amenaza de su violación .....	69
4. Carácter subsidiario de la acción de tutela. La improcedencia del amparo .....	70
A) El agotamiento de los medios “ordinarios” de defensa. Nulidades y recursos ordinarios .....	71
a) Examen de la eficacia del medio ordinario de defensa .....	72
b) Proposición y trámite de las nulidades y recursos ordinarios ...	73
B) Agotamiento de los medios “extraordinarios” de defensa .....	74
a) Recurso de casación e improcedencia de la acción de tutela ...	75
b) Recurso extraordinario de revisión e improcedencia de la acción de tutela .....	78
c) Acción de nulidad e improcedencia de la acción de tutela .....	80
5. Excepción al agotamiento de los medios de defensa. Mecanismo transitorio y perjuicio irremediable .....	82

### CAPÍTULO III

#### ELEMENTOS PROCESALES Y TRÁMITE DE LA ACCIÓN

1. Titular de la acción .....	87
A) La persona natural como titular de la acción .....	87
B) La persona jurídica como titular de la acción .....	88
2. Legitimación por activa. Quiénes pueden proponer la acción .....	88
3. La parte accionada .....	90
4. Intervinientes y terceros con interés legítimo .....	93
5. Jurisdicción y jurisdicción constitucional .....	94
6. Competencia .....	95
A) Competencia normativa genérica inicial para acción de tutela ....	96
B) Decreto reglamentario 1382 de 2000 y fijación de la competencia en tutela .....	97
C) Los autos de Sala Plena de 26 de septiembre de 2000 y de 27 de febrero de 2001 de la Corte Constitucional .....	99
D) Decreto reglamentario 404 de 2001 .....	101
E) Sentencia del Consejo de Estado de 18 de julio de 2002 .....	102

	PÁG.
F) Situación actual en materia de competencia .....	103
a) Casos de inadmisión o rechazo de la acción por la Corte Suprema de Justicia .....	103
b) Casos en que la acción es tramitada sin observar las reglas de competencia del decreto reglamentario 1382 de 2000 .....	104
7. Caducidad e inmediatez de la acción .....	105
8. Solicitud de protección o amparo y medidas provisionales .....	107
9. Notificaciones e informes .....	109
10. Actuación en tutela .....	110
A) Trámite preferencial .....	111
B) El inexistente “rechazo” de la acción .....	111
C) Temeridad. Tutela “temeraria” .....	113
D) La necesidad de pronunciamiento de fondo, aun en los casos de “carencia actual de objeto” por “daño consumado” .....	114
11. Pruebas en acción de tutela .....	115
12. Doble instancia en tutela .....	116

#### CAPÍTULO IV

### EL FALLO DE TUTELA Y SU CUMPLIMIENTO. MECANISMOS DE SELECCIÓN E INSISTENCIA

1. El fallo en la acción de tutela .....	117
A) Carácter restitutorio del fallo en tutela .....	118
B) Contenido del fallo .....	119
C) Notificación, impugnación y alcance del fallo .....	120
2. Orden de reparar y condena en costas en acción de tutela .....	122
A) Reparación pecuniaria en tutela .....	123
B) Reparación integral en tutela .....	124
C) Derecho fundamental a la reparación y su satisfacción por la vía del artículo 25 del decreto 2591 de 1991 .....	126
3. Efectos del fallo de tutela. Modulación del fallo en control concreto de constitucionalidad .....	127
A) Extensión inicial de los efectos del fallo de tutela. La “cláusula Angarita” .....	128
B) Modulación del fallo de tutela. Clasificación y efectos .....	129
a) Efectos “inter pares” en los fallos de tutela .....	129
b) Efectos “inter pares” en los fallos de tutela .....	130
c) Efectos “inter comunis” en los fallos de tutela .....	131
4. Terminación del proceso. Cumplimiento del fallo y desacato .....	133
A) Terminación de la acción de tutela .....	133
B) (In)cumplimiento del fallo .....	134

	PÁG.
C) Desacato de tutela .....	136
5. Revisión eventual del fallo por la Corte Constitucional .....	138
A) Selección, insistencia y revisión ante la Corte Constitucional. Marco normativo .....	138
B) Etapa de selección .....	140
C) Etapa de insistencia .....	141
a) Insistencia de alguno de los magistrados de la Corte Constitucional .....	141
b) Insistencia de la Defensoría del Pueblo .....	142
c) Insistencia de la Procuraduría General de la Nación .....	142
6. Tutela contra tutela y nulidad de los fallos de la Corte Constitucional .....	143
A) Nulidad de los fallos de tutela. Oportunidad para proponer la solicitud .....	144
B) Causales para la nulidad de los fallos de tutela .....	145
C) Requisitos procedimentales de la solicitud de nulidad .....	146
D) Límites y argumentos sustanciales de la solicitud de nulidad .....	146
E) Modalidades de afectación del debido proceso que dan lugar a la nulidad .....	147

## CAPÍTULO V

### TUTELA CONTRA ACTOS Y ACTUACIONES ADMINISTRATIVOS

1. Escenarios de violación de los derechos fundamentales por la Administración .....	150
2. Acción de tutela contra actos administrativos. Procedencia y marco normativo .....	151
3. Acción de tutela contra actos administrativos de carácter general, impersonal y abstracto .....	154
A) Amparo directo contra actos administrativos de carácter general ...	155
B) Amparo como mecanismo transitorio contra actos administrativos de carácter general .....	157
C) Amparo directo en los casos de excepción de inconstitucionalidad contra actos administrativos de carácter general .....	159
4. Acción de tutela contra actos administrativos de carácter individual, particular y concreto .....	160
A) Amparo directo contra actos administrativos de carácter particular .....	161
B) El amparo como mecanismo transitorio contra actos administrativos de carácter particular .....	164
C) Amparo directo en casos de excepción de inconstitucionalidad contra actos administrativos de carácter particular .....	166

	PÁG.
5. Acción de tutela respecto de procedimientos administrativos y de actuaciones administrativas .....	168
A) Amparo por violación de derechos en el curso del procedimiento administrativo .....	169
B) Amparo por violación de derechos en el curso de operaciones y actuaciones administrativas .....	170
6. Acción de tutela contra actos relacionados con la contratación estatal .....	172
A) Amparo por violación de derechos fundamentales durante la etapa precontractual .....	172
B) El amparo frente a contratos perfeccionados de la administración .....	173

## CAPÍTULO VI

### ACCIÓN DE TUTELA Y REALIZACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES

1. Derechos sociales .....	178
A) Origen, evolución y positivización de los derechos sociales .....	179
a) Una historia lineal y “evolutiva” de los derechos sociales .....	179
b) Una historia social de los derechos sociales .....	181
B) Contenido de los derechos sociales. El constitucionalismo social .....	183
a) Contenido y características de los derechos sociales en el Tribunal Constitucional .....	183
b) Derechos sociales fundamentales, derechos sociales y el constitucionalismo social .....	185
2. “Justiciabilidad” de los derechos sociales .....	187
A) Posturas alrededor de la “justiciabilidad” de los derechos sociales .....	189
a) La justicia al servicio del mercado y las empresas. La postura neoliberal .....	190
b) La justicia para las personas .....	191
c) La progresividad y el dilema de poner la justicia al servicio del mercado o de las personas .....	193
3. Acción de tutela en el derecho a la salud .....	195
A) El derecho fundamental a la salud .....	195
a) Régimen normativo constitucional del derecho a la salud .....	197
b) Régimen normativo desde el derecho internacional de los Derechos Humanos .....	198
B) Protecciones concretas del derecho a la salud por vía de tutela ....	199
a) Reglas fijadas por la Corte Constitucional para la concesión de la tutela en salud .....	200

	PÁG.
b) Balance y respuesta estructural de la Corte Constitucional a la violación permanente del derecho a la salud en Colombia .....	202
c) Protecciones concretas del derecho a la salud por vía de tutela .....	210
4. Acción de tutela y derecho a la pensión .....	210
A) El derecho a la pensión en el sistema colombiano .....	211
a) Régimen de pensiones anterior a la ley 100 de 1993 .....	211
b) Régimen de pensiones posterior a la ley 100 de 1993 .....	212
c) Acto legislativo 1 de 2005 .....	214
B) Dimensión constitucional del derecho a la pensión y su titular ...	214
a) El derecho a pensión y sus principios .....	215
b) Las personas de la tercera edad como sujetos de especial protección .....	216
C) Protecciones concretas a la pensión por vía de tutela .....	218
a) Derecho a respuesta en las peticiones sobre pensión .....	218
b) Derecho fundamental al reconocimiento y pago de la pensión ..	219
c) Derecho a la actualización y el ajuste de la mesada pensional ...	221
d) Derecho a no ser suspendido ni excluido en el pago de la mesada pensional .....	222
e) Acción de tutela y beneficiarios del régimen de transición de la ley 100 de 1993 .....	224
5. Acción de tutela y el derecho al trabajo .....	225
A) Referentes normativos de la protección del trabajo por medio de la tutela .....	226
B) Derecho al trabajo y la procedencia de la acción de tutela .....	227
C) Protecciones concretas del derecho al trabajo mediante acción de tutela .....	228
a) Protección del derecho al trabajo en condiciones dignas y justas ...	228
b) Acción de tutela para el pago de salarios .....	229
c) Derecho al mínimo vital y móvil y su protección .....	231

## CAPÍTULO VII

### ACCIÓN DE TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES O POR “VÍAS DE HECHO”

1. Reconstrucción de la trayectoria de la tutela contra providencias en Colombia .....	234
A) Etapa fundacional (1991 a 1994). Origen de la figura y la jurisprudencia fundacional .....	234
a) Primer fallo por vía de hecho judicial en control concreto de constitucionalidad .....	235

	PÁG.
b) Primer fallo por vía de hecho en control abstracto de constitucionalidad .....	238
c) Inclusión de las “actuaciones de hecho” en el texto de la sentencia C-543 de 1992 .....	240
d) La primera sentencia por vía de hecho posterior a C-543 de 1992 .....	241
B) Segunda etapa (1994-1996). Primera formulación dogmática. Teoría de los cuatro defectos. Sentencia T-231 de 1994 .....	242
a) El defecto sustantivo .....	244
b) El defecto fáctico .....	244
c) El defecto orgánico .....	245
d) El defecto procedimental .....	245
C) Tercera etapa (1996-2005). Redescripción de la teoría de los defectos .....	245
a) El “test estricto” para vías de hecho .....	245
b) El “test débil” para vías de hecho. La inhibición .....	246
D) Cuarta etapa (2005 en adelante). Segunda formulación dogmática de la vía de hecho. Sentencia C-590 de 2005 .....	247
a) Requisitos “generales” de procedibilidad de la tutela contra providencias .....	249
b) Requisitos o causales “especiales” de procedibilidad de la tutela contra providencias .....	249
2. Causales de procedibilidad de la tutela contra providencias. Modalidades de la vía de hecho judicial .....	250
A) Causales “generales” de procedibilidad de la tutela contra providencias judiciales .....	252
a) Que la cuestión que se discuta sea de relevancia constitucional .....	252
b) Que se hayan agotado todos los medios —ordinarios y extraordinarios— de defensa .....	252
c) Que se cumpla el requisito de la inmediatez .....	253
d) Que cuando se trate de una irregularidad procesal, esta tenga un efecto decisivo o determinante en la providencia .....	253
e) Que la parte accionante identifique los hechos que generaron la vulneración, los derechos vulnerados y que los hubiere alegado en la instancia .....	253
f) Que no se trate de tutela contra tutela .....	254
B) Causales “especiales” de procedibilidad de la tutela contra providencias. “Defectos” o modalidades de la vía de hecho .....	254
a) Defecto orgánico .....	254
b) El defecto procedimental absoluto .....	258
c) El defecto fáctico .....	262
d) Defecto sustantivo .....	268
e) Error inducido .....	272
f) Decisión judicial sin motivación .....	275

	PÁG.
g) Desconocimiento del precedente .....	279
h) Violación directa de la Constitución.....	282

## CAPÍTULO VIII

### ACCIÓN DE TUTELA EN CASOS DE VIOLACIÓN ESTRUCTURAL DE DERECHOS FUNDAMENTALES. ESTADO DE COSAS INCONSTITUCIONAL Y POLÍTICAS PÚBLICAS

1. El estado de cosas inconstitucional .....	288
A) Evolución y modalidades del estado de cosas inconstitucional en Colombia.....	288
a) Antecedentes del estado de cosas inconstitucional. ....	289
b) Estado de cosas inconstitucional singular o de órdenes singulares	290
c) Estado de cosas inconstitucional integral o de órdenes integrales	297
d) Estado de cosas inconstitucional en sentencias de “reforma estructural” .....	307
B) Elementos orgánicos y conceptuales del estado de cosas inconstitucional .....	309
a) Origen del estado de cosas inconstitucional .....	310
b) Finalidades del estado de cosas inconstitucional .....	311
c) Elementos del estado de cosas inconstitucional .....	313
2. La acción de tutela y la violación de derechos fundamentales por las políticas públicas .....	315
A) Concepto y elementos de las políticas públicas .....	316
B) Relación entre las políticas públicas y los derechos fundamentales	317
C) Control judicial constitucional de políticas públicas. Acción de tutela y evaluación del (in)cumplimiento de los derechos fundamentales .....	319
D) Sentencia T-760 de 2008. El control constitucional de la política pública de salud en Colombia.....	322
E) Valoración de la sentencia de reforma estructural T-760 de 2008	326
a) Argumentos en contra de la emisión de sentencias de reforma estructural .....	326
b) El seguimiento de las órdenes impartidas por la sentencia T-760 de 2008 .....	331
Bibliografía .....	333
Índice de autores .....	337
Índice de disposiciones .....	339

