

Prefacio a la tercera edición .....	20
Introducción .....	22
El constructivismo como marco teórico de las prácticas de los tribunales constitucionales .....	22
1 Construcción de la teoría de las vías de hecho .....	24
1.1 Las acciones constitucionales en el sistema nacional ...	24
1.2 El asunto de la tutela en contra de providencias judiciales .....	26
1.3 El curso constructivo de la vía de hecho .....	28
2 El constructivismo. Una lectura del profesor Rawls .....	29
2.1 Las teorías y las metateorías .....	30
2.2 El problema planteado y el constructivismo .....	33
2.3 El constructivismo, el pensamiento problemático y el concepto de verdad .....	38

## Capítulo I

### **De las vías de hecho a las causales genéricas de procedibilidad de la tutela contra providencias judiciales. Una reconstrucción**

1 Primera decisión nacional sobre vías de hecho. La Sentencia T-006 de 1992 .....	44
1.1 El motivo del pronunciamiento .....	44
1.2 Las tesis de la Corte Suprema de Justicia. La hermenéutica tradicional .....	45
a) La tesis de la especialidad, independencia, autonomía e igualdad de jerarquía de cada una de las salas .....	46

b)	La tesis de la improcedencia de la tutela en contra de sentencias ejecutoriadas .....	47
1.3	Tesis de la sala de revisión de la Corte Constitucional. La hermenéutica contemporánea .....	47
a)	Tesis de la prevalencia del derecho sustancial sobre el derecho procedimental .....	48
b)	Tesis histórica de la discusión en el seno de la Asamblea Nacional Constituyente .....	49
c)	Tesis de la defensa del contenido del Estado social de derecho.....	50
d)	Tesis del valor normativo de la Constitución Política.....	51
e)	Tesis del núcleo esencial de la Constitución Política.....	51
f)	Tesis sobre la cosa juzgada legal .....	52
1.4	Conclusiones .....	53
2	Segunda decisión nacional sobre vías de hecho. La Sentencia C-543 de 1992 .....	54
2.1	El motivo del pronunciamiento .....	55
2.2	La tesis del sector mayoritario de la Corte en 1992. La hermenéutica tradicional .....	56
a)	Argumento acerca del contenido de la acción de tutela .....	57
b)	Argumento de la prevalencia de la cosa juzgada legal .....	58
c)	“Argumento” biológico y del error .....	59
d)	Argumento del principio de autonomía y especialidad de los jueces .....	60
e)	Argumento derivado del derecho comparado ....	60
2.3	La inclusión de las “actuaciones de hecho” en el texto de la sentencia .....	61
3	El curso posterior de la tutela contra providencias .....	63

3.1	La solución técnica que se omitió .....	63
3.2	El curso posterior de la vía de hecho .....	65
3.2.1	Primera decisión sobre vía de hecho posterior a la Sentencia C-543 de 1992 .....	66
3.2.2	Decisiones posteriores sobre vía de hecho .....	69
3.3	De las vías de hecho a las causales genéricas de procedibilidad de la acción de tutela contra providencias .....	70
3.3.1	Primera etapa o “de asentamiento” .....	71
3.3.2	Segunda etapa. Primera formulación de las modalidades de la vía de hecho. Teoría de los defectos .....	72
a)	El defecto sustantivo .....	72
b)	El defecto fáctico .....	73
c)	El defecto orgánico .....	73
d)	El defecto procedimental .....	73
3.3.3	Tercera etapa. Segunda formulación de las modalidades de la vía de hecho. El test para la vía de hecho .....	73
3.3.3.1	El test estricto para vías de hecho. Los defectos .....	74
3.3.3.2	El test débil para vías de hecho. La inhibición .....	75
3.3.4	Cuarta etapa. De las vías de hecho a las causales genéricas de procedibilidad .....	77
4	El tema central en juego. El contenido del concepto de seguridad jurídica .....	79
4.1	El concepto de seguridad jurídica .....	81
4.2	La seguridad jurídica en el formalismo jurídico. La existencia del “punto final” .....	83
4.3	La seguridad jurídica y la defensa de los derechos fundamentales .....	85

## Capítulo II

### Las causales genéricas de procedibilidad de la tutela contra providencias judiciales

1	Operaciones contenidas en la tutela contra providencias judiciales .....	88
1.1	La operación orgánica en la tutela contra providencias .	89
1.2	La operación instrumental en la tutela contra providencias .....	90
2	Contenido conceptual de la tutela contra providencias judiciales .....	91
2.1	La tutela contra providencias como acto judicial de <i>armonización y compatibilización</i> de extremos .....	93
2.2	La tutela contra providencias como acto de ponderación entre principios contrapuestos .....	94
3	Las causales genéricas de procedibilidad de la acción de tutela contra providencias judiciales .....	96
3.1	El defecto orgánico .....	97
3.1.1	Defecto orgánico por juzgamiento ante justicia penal militar .....	99
3.1.2	Defecto orgánico por asumir el fiscal general competencias de los fiscales delegados sin fundamento .....	103
3.1.3	Otras modalidades de configuración del defecto orgánico .....	107
3.2	El defecto procedimental absoluto .....	108
3.2.1	Defecto procedimental por auto de archivo de las demandas de tutela en la Corte Suprema de Justicia .....	109
3.2.2	Defecto procedimental absoluto en los procesos ejecutivos hipotecarios con créditos del sistema UPAC .....	112
3.2.3	Otras modalidades de defecto procedimental ...	115

3.3	El defecto fáctico .....	117
3.3.1	Defecto fáctico por aceptación de prueba inconstitucional .....	118
3.3.1.1	La regla de exclusión de pruebas obtenidas con violación del debido proceso.....	120
3.3.1.2	Condiciones de aplicación de la regla de exclusión .....	121
3.3.1.3	El caso concreto .....	122
3.3.2	Defecto fáctico por dar como probados hechos carentes de prueba .....	123
3.3.3	Defecto fáctico por omisión o negación del decreto y la práctica de pruebas determinantes. Los casos de homonimia y suplantación .....	125
3.3.4	Defecto fáctico por omitir la valoración de la prueba .....	128
3.3.5	Defecto fáctico por valoración defectuosa del material probatorio .....	132
3.4	El defecto sustantivo .....	136
3.4.1	Defecto sustantivo por violación de norma sustantiva.....	137
3.4.2	Defecto sustantivo por interpretación que vulnera los derechos fundamentales .....	139
3.4.3	Defecto sustantivo por violación de principio constitucional .....	142
3.4.4	Defecto sustantivo por tomar decisión con base en normas inexistentes o inconstitucionales. La indexación de la primera mesada pensional .....	144

3.4.4.1	Defecto sustantivo por violación de principios constitucionales e interpretación inconstitucional, al negar la indexación de la primera mesada pensional .....	145
3.4.4.2	Defecto sustantivo por decisión fundada en lectura inconstitucional de norma declarada exequible mediante sentencia condicionada .....	149
3.5	El error inducido .....	151
3.5.1	El error inducido por la acción u omisión de servidor público .....	152
3.5.2	El error inducido por la acción u omisión de particular .....	155
3.6	La decisión judicial sin motivación .....	159
3.6.1	La decisión judicial sin justificación. El acto jurídico aparente. El enmascaramiento o mimetización de los meros actos de poder .....	159
3.6.2	Tutela por argumentación contradictoria. Tutela por ausencia de argumentación .....	160
3.7	Desconocimiento del precedente .....	164
3.7.1	El concepto de “precedente judicial” y su relación con la <i>ratio decidendi</i> de los fallos .....	164
3.7.2	Tutela por desconocimiento del precedente contenido en sentencias de constitucionalidad .	166
3.7.3	Amparo por desconocimiento del precedente contenido en fallos de tutela. La vulneración de la no <i>reformatio in pejus</i> .....	170
3.8	La violación directa de la Constitución.....	173
3.8.1	Violación directa de la Constitución por providencia que inaplica la excepción de inconstitucionalidad .....	174

3.8.2	Violación directa de la Constitución en eventos distintos a los de las siete causales ya estudiadas. La morosidad judicial .....	178
-------	--	-----

### Capítulo III

#### La actuación en la acción de tutela

1	El trámite de la acción de tutela, telón de fondo de la tutela contra providencias .....	186
1.1	La tutela, sus principios y el principio de prevalencia del derecho sustancial sobre el procedimental .....	188
1.2	Características generales de la acción de tutela .....	190
2	Competencia. Conocimiento de la tutela contra providencias judiciales .....	193
2.1	La competencia normativa genérica para la acción de tutela contra providencias .....	194
2.2	El Decreto reglamentario 1382 de 2000 y la fijación de la competencia .....	196
2.3	Los autos de Sala Plena de la Corte Constitucional de septiembre 26 de 2000 y de febrero 27 de 2001 .....	199
2.4	El Decreto reglamentario 404 de marzo 14 de 2001 ....	201
2.5	La sentencia del Consejo de Estado de julio 18 de 2002 .....	202
3	Requisito de procedibilidad: el agotamiento del trámite legal y sus recursos. La inexistencia de otro medio de defensa judicial .....	204
3.1	Base normativa y distinción entre improcedencia y denegación del amparo .....	204
3.2	El agotamiento del trámite legal y sus recursos .....	207
3.3	Excepciones al agotamiento del trámite legal y sus recursos .....	210
3.4	La eficacia del medio ordinario de defensa .....	213
3.5	El recurso de casación y el tema de la improcedencia ...	216
3.5.1	La fase inicial. La casación como medio ineficaz de defensa .....	217

3.5.2	La fase posterior. La casación como medio eficaz de defensa .....	219
3.6	El recurso extraordinario de revisión y la improcedencia .....	221
3.7	La acción de nulidad y la improcedencia de la acción de tutela .....	224
3.7.1	La procedencia de la acción de tutela en contra de actos administrativos .....	224
3.7.2	La acción de nulidad como medio eficaz de defensa.....	227

#### Capítulo IV

#### **La actuación en la tutela contra providencias judiciales**

1	Los elementos constitutivos de la vía de hecho judicial. Periodo 1992-2003 .....	230
1.1	Primer elemento. La existencia de una providencia judicial .....	232
1.2	Segundo elemento. Juicio de constitucionalidad sobre la actuación judicial, que descalifica su carácter jurídico .....	232
1.3	La lesión o amenaza del derecho fundamental .....	233
2	Los requisitos de procedibilidad de la tutela contra sentencias. La Sentencia C-590 de 2005 .....	234
2.1	La Sentencia C-590 de 2005. El recurso de casación y la tutela contra sentencias .....	234
2.2	Los requisitos de procedibilidad de la tutela contra sentencias .....	236
2.2.1	Los requisitos generales de procedibilidad de la tutela en contra de providencias .....	236
2.2.2	Los requisitos o causales especiales de procedibilidad de la acción de tutela contra providencias .....	238

3	Lo sustantivo. La violación de derechos fundamentales por una providencia judicial .....	239
3.1	El derecho al debido proceso en la tutela contra providencias .....	240
3.1.1	El derecho al debido proceso en el sistema nacional .....	241
3.1.2	El derecho al debido proceso en la Carta de 1991 y su comprensión jurisprudencial .....	243
a)	Primera zona comprensiva del artículo 29 de la Constitución Política. El ámbito de aplicación .....	244
b)	Segunda zona comprensiva del artículo 29 de la Constitución Política. Las modalidades que adopta el derecho al debido proceso .....	245
c)	Tercera zona comprensiva del artículo 29 de la Constitución Política. La garantía del debido proceso en la prueba .....	246
3.1.3	Los derechos fundamentales y la teoría del núcleo esencial .....	247
3.1.4	El núcleo esencial del derecho al debido proceso: su carácter de cláusula abierta .....	250
a)	La fijada en el artículo 150 numeral 7 de la Constitución Política .....	252
b)	La fijada en el artículo 94 de la Constitución Política .....	252
3.1.5	Las protecciones concretas del derecho al debido proceso .....	253
3.2	El derecho de libre acceso a la administración de justicia .....	254
3.2.1	El núcleo esencial del derecho de libre acceso a la administración de justicia .....	256

3.3	El derecho a tutela judicial efectiva y otros derechos violados con providencias judiciales .....	258
4	El fallo en tutela contra sentencias. Órdenes y nulidad .....	261
4.1	El fallo en acción de tutela .....	261
4.2	La orden de protección en tutela contra providencias: el decreto de nulidad .....	266
4.2.1	El concepto general de nulidad .....	267
4.2.2	El principio de taxatividad de las nulidades. La lectura de la nulidad desde el formalismo ...	268
4.2.3	El tema de las nulidades leído desde el derecho constitucional .....	270
4.3	La nulidad concreta en la tutela contra providencias ....	271
4.3.1	La orden de anulación debe respetar la identidad de la providencia que contiene la vía de hecho .....	272
4.3.2	La orden de anulación debe conservar la competencia del funcionario que profirió la providencia, salvo que se niegue a cumplirla .....	274
5	La nulidad de las sentencias de tutela de la Corte Constitucional. Vía de hecho de la Corte Constitucional .....	275
5.1	Oportunidad para proponer la solicitud de nulidad .....	276
5.2	Causales para solicitar la nulidad de los fallos de tutela	276

## Capítulo V

### **La tutela contra providencias. El enfrentamiento entre las cortes.**

#### **Los proyectos de reforma judicial**

1	El supuesto equivocado de la discusión: la pretendida intangibilidad de la cosa juzgada .....	280
1.1	La acción de revisión .....	281
1.2	Las decisiones de los tribunales internacionales de derechos humanos .....	282
1.3	Las decisiones de la Corte Penal Internacional .....	284

1.4	El ejercicio del principio de competencia o de jurisdicción universal .....	285
1.5	Otros límites a la cosa juzgada. Más falsaciones a su carácter de “inmutable” .....	287
2	El enfrentamiento entre las cortes por las vías de hecho.....	288
2.1	Las vías de hecho en las decisiones de la Corte de Casación y del Consejo de Estado .....	289
2.2	La tensión entre la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia y la Corte Constitucional .....	291
2.2.1	La Sentencia T-1306 de 2001. El caso del señor Florentino Méndez Espinosa .....	292
2.2.2	La vía de hecho declarada por la Corte Constitucional.....	293
2.2.3	La respuesta de la Sala de Casación Laboral. El auto de Sala Plena de marzo 18 de 2002 .....	296
2.3	La tensión existente entre el Consejo de Estado y la Corte Constitucional.....	298
2.3.1	El caso de Rosario Bedoya Becerra contra Ferrovías .....	299
2.3.2	La sentencia de reemplazo del Consejo de Estado de noviembre 17 de 2005 .....	302
2.3.3	El auto de Sala Plena 249 de septiembre 6 de 2006 de la Corte Constitucional .....	303
2.3.4	El auto de Sala Plena de septiembre 20 de 2006 del Consejo de Estado .....	305
3	El enfrentamiento entre las altas cortes. Los argumentos de cada una de las posiciones .....	307
3.1	Los argumentos de la Corte Suprema de Justicia y del Consejo de Estado .....	307
3.2	Los argumentos de la Corte Constitucional .....	309
4	La Comisión Interamericana de Derechos Humanos y las vías de hecho en Colombia.....	314

4.1	La vía de hecho en contra del señor Sergio Emilio Cadena Antolínez. La Sentencia SU-1185 de 2001 .....	315
4.2	La admisión del caso por la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	318
5	Los proyectos de reforma a la administración de justicia .....	318
5.1	La reforma a la justicia dentro del programa general de reformas a la Constitución de la administración Uribe .....	319
5.2	Los proyectos de reforma a la administración de justicia y a la acción de tutela .....	321
5.2.1	El proyecto de Acto Legislativo núm. 10 de 2002, Senado .....	321
5.2.2	El proyecto de reforma de febrero de 2004 .....	323
6	La regulación de la tutela contra sentencias. La necesidad de su reforma .....	326
6.1	La acción de tutela contra sentencias debe ser mantenida en el sistema colombiano .....	326
6.2	La regulación que se introduzca a la acción de tutela contra sentencias no debe sacrificar los derechos fundamentales .....	327
6.3	La regulación que introduzca el Congreso debe perfeccionar la figura, clarificarla y precizarla, sin sacrificarla .....	327
	<b>Bibliografía</b> .....	<b>330</b>