

# ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN .....	XI
INTRODUCCIÓN Y PLAN DE LA EXPOSICIÓN .....	1

## CAPÍTULO I

### El problema de la obligatoriedad del precedente constitucional

1.1. EL TRADICIONALISMO DE FUENTES .....	11
1.2. LA LUCHA LEGISLATIVA Y JUDICIAL POR EL CONTROL DE LAS FUENTES DEL DERECHO .....	14
1.2.1. Hacia un sistema precedencial fuerte: El artículo 21 del Decreto 2067 de 1991 .....	14
1.2.2. El artículo 23 del Decreto 2067 de 1991 .....	17
1.2.3. El artículo 36 del Decreto 2591 de 1991 .....	20
1.2.4. Hacia el establecimiento de una doctrina de precedentes en Colombia: Las sentencias C-083/95 y T-123/95 .....	21
1.2.5. La Ley Estatutaria de Administración de Justicia (L. 270/96) .....	30
1.2.5.1. <i>La controversia con el Congreso de la República</i> .....	30
1.2.5.2. <i>La doctrina constitucional vigente sobre el valor                 de las sentencias de constitucionalidad abstracta</i> .....	36
1.2.5.3. <i>La doctrina constitucional vigente sobre el valor                 de las sentencias de tutela</i> .....	38
1.2.6. Consolidación de y resistencia a la doctrina vigente sobre el valor de las sentencias de tutela .....	39
1.2.6.1. <i>El laboratorio de cultura jurídica (Sent. T-175/97)</i> .....	39
1.2.6.2. <i>Resistencia dentro de la línea jurisprudencial (Sent. T-321/98):                 ¿existen reglas de precedente en la jurisdicción común?</i> .....	40
1.2.6.3. <i>Desarrollos recientes</i> .....	44
1.3. RECAPITULACIÓN .....	47

## CAPÍTULO 2

### La línea jurisprudencial: Análisis dinámico de precedentes

2.1. CONCEPTOS FUNDAMENTALES DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL .....	55
2.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA JURÍDICO COMO ENCABEZAMIENTO DE LA LÍNEA .....	60
2.3. FORMALIZACIÓN DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL SOBRE OBLIGATORIEDAD DEL PRECEDENTE .....	64
2.4. CLASES DE SENTENCIA EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL .....	67
2.5. TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL .....	69
2.6. BREVE INTRODUCCIÓN A OTRAS LÍNEAS JURISPRUDENCIALES .....	77
2.6.1. Nicho citacional y valor relativo de las sentencias .....	77
2.6.2. El problema del nivel de generalidad de la línea .....	80
2.6.3. Líneas jurisprudenciales y parte orgánica de la Constitución .....	84
2.7. SUMARIO .....	85

## CAPÍTULO 3

### Análisis estático del precedente judicial

3.1. LOS CONTORNOS TÉCNICO-HERMENÉUTICOS DE LOS SISTEMAS DE PRECEDENTES EN DERECHO CONSTITUCIONAL .....	89
3.2. ALGUNAS TÉCNICAS ILEGÍTIMAS DE MANIPULACIÓN DE PRECEDENTES: “NEGACIÓN” Y “ARREPENTIMIENTO” .....	99
3.3. PRIMERA TÉCNICA LEGÍTIMA DE MANEJO DEL PRECEDENTE: LA DISTINCIÓN ENTRE <i>RATIO DECIDENDI</i> Y <i>OBITER DICTUM</i> .....	104
3.3.1. Dos clases de <i>dicta</i> en la jurisprudencia constitucional colombiana ....	107
3.3.2. Introducción a la teoría de la <i>ratio decidendi</i> .....	111
3.3.2.1. <i>Historia, justificación y teoría de la distinción entre</i> <i>ratio y dictum</i> .....	113
3.3.2.2. <i>Una teoría de la ratio decidendi para Colombia</i> .....	121
3.4. Segunda técnica legítima de manejo del precedente: analogía y disanalogía en derecho constitucional .....	127
3.5. Tercera técnica (circunstancialmente legítima) de manejo del precedente: El cambio de jurisprudencia .....	130

CAPÍTULO 4

**Teoría del derecho judicial: El papel político y jurídico de la jurisprudencia en la crítica anti-formalista al derecho**

4.1. LA TEORÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO: LA JURISPRUDENCIA	
ENTRE FORMALISMO Y ANTI-FORMALISMO .....	137
4.1.1. El tradicionalismo de fuentes: Características y vigencia .....	137
4.1.2. El anti-formalismo de las teorías reformistas del derecho .....	140
4.1.2.1. <i>Roscoe Pound y las técnicas e ideales del derecho</i> .....	144
4.1.2.2. <i>François Géný y los antiformalistas franceses</i> .....	147
4.1.2.2.1. <i>El valor de la doctrina dentro de la reconstrucción anti-formalista del sistema de fuentes</i> .....	154
4.1.2.2.2. <i>El valor de la jurisprudencia en la obra de Géný</i> .....	161
4.1.2.3. <i>Los "juristas inquietos" en Colombia (1936-1940): El poder pretoriano de la jurisprudencia</i> .....	165
4.1.2.4. <i>La teoría de fuentes en el realismo jurídico</i> .....	177
4.1.2.4.1. <i>Las "fuentes" sociológicas y psicológicas de la decisión judicial</i> .....	179
4.1.2.4.2. <i>El papel de la "intuición" en derecho</i> .....	182
4.1.2.4.3. <i>El juez como sujeto pasional en el realismo jurídico</i> .....	183
4.1.3. Resumen .....	184
4.2. LA TEORÍA Y LA HISTORIA POLÍTICA DEL DERECHO JURISPRUDENCIAL A PARTIR DE 1991: PROMESAS Y PELIGROS DE LAS TÉCNICAS DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL .....	187
4.2.1. ¿Robin Hood? .....	190
4.2.2. Las espinas en la rosa .....	194
4.2.2.1. <i>Las críticas del tradicionalismo al "nuevo derecho"</i> .....	194
4.2.2.2. <i>Otros obstáculos al nuevo derecho</i> .....	197
A MANERA DE CONCLUSIÓN .....	205
ÍNDICE ANALÍTICO .....	209
BIBLIOGRAFÍA .....	215

