

CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS	17
LISTA DE ABREVIATURAS	19
INTRODUCCIÓN	21
Sección I. Los retos de un estudio a propósito del ECI	23
I. La problemática del ECI en el discurso jurídico y el planteamiento de la hipótesis de investigación	23
II. Las divergencias doctrinales en la aprehensión del ECI	26
Sección II. Las condiciones para un estudio a propósito del ECI	29
I. La construcción de una base metodológica sólida	29
II. La adopción del plan de estudio	31
CAPÍTULO PRELIMINAR	
ANAMNESIS	33
I. Génesis: un nacimiento pacífico del ECI	33
A. Antecedentes del ECI en el contexto internacional	37
II. Evolución: un desarrollo silencioso pero controversial	40
A. Definición, factores de declaratoria, objeto de protección y línea jurisprudencial del ECI	41
B. La conversión jurisprudencial: de enunciado a técnica	48
C. El ECI y su relación con las políticas públicas: una manivela pluriinstitucional	51
D. El ECI como factor de transformación procedimental de la tutela	52

E. El ECI como una categoría de tutela de alta complejidad	55
--	----

PRIMERA PARTE

INSERCIÓN DEL ECI EN LOS INSTRUMENTOS DE PROTECCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL MARCO DE UN ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHO	61
--	----

CAPÍTULO PRIMERO

INSERCIÓN ASCENDENTE: UN CAMINO NORMATIVO A MEDIO ABRIR CON AMPLIO FLUJO JURISPRUDENCIAL	67
--	----

I. El rumbo de la acción de tutela en Colombia y su metamorfosis	67
A. Los límites del juez constitucional ante un evento de ECI	70
B. Las vetas de insuficiencia sustancial	79
1. El paso de lo concreto a lo genérico y la mixtura de modelos: primera veta de insuficiencia	82
a. El injerto de modelos: de un modelo de resolución de casos concretos a un modelo de resolución de casos estructurales	88
b. La función del juez frente a casos estructurales: la discusión entre lo “estructural” y lo “trágico”	100
2. La tutela como medio de control de políticas públicas: segunda veta de insuficiencia	108
a. La dimensión objetiva de los derechos y su esquema de protección	119
3. Las aporías de la perfecta comunión entre el deber de colaboración armónica y el principio de separación de poderes. Tercera veta de insuficiencia	123
a. El discurso del activismo judicial y su interferencia con el principio de separación de poderes	130
4. La seguridad jurídica en situación de encrucijada: cuarta veta de insuficiencia	136

C. Dilemas procesales: la tutela como un lecho de Procusto	144
1. El ataque a la sumariedad: primer dilema procedimental	146
2. La apertura de la legitimación: segundo dilema procedimental	154
3. El sobredimensionamiento del objeto de protección: tercer dilema procedimental	160
4. El grado expansivo de los efectos de la sentencia de tutela: cuarto dilema procedimental	172
a. Modulación de los efectos en el ámbito de la temporalidad	175
b. Modulación de los efectos en el ámbito de la espacialidad	177
c. Modulación de los efectos en el ámbito de la expansividad	178
5. La imposibilidad procedimental de establecer clases de tutelas	220
6. Las nuevas disposiciones para el reparto de tutelas masivas	222
II. Otros dispositivos de protección de derechos fundamentales	224
A. Acción popular	225
1. La distinción entre lo grupal y lo colectivo como fundamento comparativo	226
B. Acción de grupo-pretensión de grupo	230
1. Predominio del interés resarcitorio	232
2. Una perfilación a partir de las <i>class actions</i> : el caso <i>Brawn vs. Plata</i> y su relación con el ECI	238
a. El caso <i>Brawn vs. Plata</i> (hacinamiento carcelario en el estado de California EE. UU.)	240
C. La función del precedente judicial	249
Conclusiones	254

CAPÍTULO SEGUNDO

INSERCIÓN DESCENDENTE: UN CAMINO NORMATIVAMENTE

TRAZADO CON ESCASO TRÁNSITO JURISPRUDENCIAL	257
I. La revisión de otros ordenamientos jurídicos: principales categorías de análisis	258
A. Legitimación activa: trascendencia de los derechos fundamentales como factores de legitimación	260
B. Objeto de protección: una permanente extensión imantada por los derechos	262
C. Los efectos del fallo: el quicio entre el impulso y la contención judicial	263
II. Presentación de experiencias extranjeras: análisis comparativo	264
A. Acción de protección ecuatoriana	264
1. Legitimación	265
2. Objeto	266
3. Efectos de la sentencia de acción de protección	268
4. La protección de políticas públicas, una fábula garantista	269
B. Proceso de amparo-recurso de agravio inconstitucional peruano	272
1. Legitimación	273
2. Objeto	276
3. Efectos de la sentencia de amparo	277
4. La represión de los actos lesivos homogéneos	279
C. Recurso de amparo mexicano	281
1. Legitimación	284
2. Objeto	289
3. Efectos de la sentencia de amparo	290
4. El cariz del amparo mexicano más allá de las expectativas reformatorias	291
D. Una aproximación a las experiencias de la India y Sudáfrica	293
1. Los casos emblemáticos de la Corte Suprema de la India	293
2. Los casos emblemáticos de la Corte Constitucional sudafricana	297

Conclusiones	301
--------------	-----

SEGUNDA PARTE

POSTULACIÓN DE UNA GARANTÍA SECUNDARIA COMO RESPUESTA A LOS DÉFICITS DE INSERCIÓN DE LAS FENOMENOLOGÍAS ECI EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO COLOMBIANO	305
--	-----

CAPÍTULO PRIMERO

PRESUPUESTOS ESTÁTICOS: BASE ONTOLÓGICA DE LA PROPUESTA	309
I. Justificación del ECI por un argumento de democracia sustancial	310
A. El papel de las garantías en el modelo ferrajoliano de democracia sustancial	314
B. Una explicación complementaria a la necesidad de garantía	332
II. Justificación del ECI por un argumento de igualdad material	342
A. La objetivación jurídica de la igualdad: hacia una igualdad sistémica	347
B. La distribución de la igualdad en el ámbito judicial	351
III. Adscripción teórica del ECI como referendario de un modelo neoconstitucional	357
Conclusiones	374

CAPÍTULO SEGUNDO

PRESUPUESTOS DINÁMICOS: BASE METODOLÓGICA O PROCEDIMENTAL DE LA PROPUESTA	377
I. La participación como un condicionante <i>a fortiori</i>	378
A. La participación como enclave del Estado constitucional y democrático	383
1. Un modelo dialógico y participativamente obsecuente	389
2. El derecho a la participación en el ordenamiento jurídico colombiano	396
B. La desmitificación del juez constitucional: un requisito previo	399

1. Primer mito	399
2. Segundo mito	402
3. Tercer mito	403
II. Fisonomía procesal: estructura adjetiva de la garantía propuesta	406
A. Superación de los dilemas procesales: el paso del lecho de Procusto al lecho de De Gaulle	407
1. La restauración del principio democrático	408
2. Una garantía transubjetiva remedial del injerto jurisprudencial de modelos	411
a. Autónoma y principal	412
b. Restaurativa, restitutiva y conjuratoria	414
c. Dispositiva	414
d. Integral	415
e. Declarativa y de condena	416
f. Finalidad	417
3. <i>Suo tempore</i> : "a su debido tiempo" o "en su propio tiempo"	420
4. Jurisdicción y juez natural	421
5. Objeto de protección	424
6. Efectos y expansividad	425
7. Trascendencia de las órdenes	427
8. Instrumentos de participación	431
9. Criterios de legitimación	432
a. Legitimación por activa	432
b. Legitimación por pasiva	435
10. Derecho de postulación	436
B. Estructura procedimental	436
1. Etapas y trámite	436
a. Requisitos de procedibilidad	437
2. Etapas del proceso	440
a. Etapa de admisibilidad y declaración provisoria	440
b. Etapa integrativa	441
c. Etapa de audiencias	443
d. Etapa declarativa o de fallo	446

3. Reglas probatorias e instrumentos de información (<i>ratio probationen</i>)	447
4. Seguimiento y control al cumplimiento de la sentencia	447
a. Audiencias ordinarias de seguimiento y control	450
b. Audiencias extraordinarias de seguimiento y control	450
c. Sanciones por incumplimiento	451
d. Indicadores de seguimiento	452
e. Declaraciones parciales de superación del ECI	452
f. Declaratoria de superación del ECI	452
Conclusiones	455
CONCLUSIONES GENERALES	459
Conclusiones secundarias o de respaldo	460
BIBLIOGRAFÍA	463
ANEXOS	493
Anexo A: Régimen de protección en el derecho comparado (países faltantes)	495
Anexo B. Relación de autos T-025 de 2004	547