

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo a la tercera edición.....	IX

CAPÍTULO I

ORIGEN Y EVOLUCIÓN

1. Primera etapa. El control de convencionalidad sobre normas nacionales, como ejercicio de la competencia contenciosa de la Corte Interamericana. “La violación per se” de la Convención	3
A) La violación per se de la Convención y el control de convencionalidad sobre las leyes y otras normas de los Estados Parte	3
B) La primera declaratoria de responsabilidad internacional por la expedición de leyes contrarias a la Convención.....	6
C) La responsabilidad internacional por normas dictadas en estado de emergencia, contrarias a la Convención Americana.....	8
D) La primera declaratoria de responsabilidad internacional por la expedición de normas constitucionales contrarias a la Convención ...	11
E) La responsabilidad internacional por la expedición de leyes de amnistía, indulto o perdón	14
F) La responsabilidad internacional por normas que prevén la existencia de la pena de muerte	18
G) La responsabilidad internacional por políticas públicas inexistentes o por políticas públicas contrarias a la Convención Americana.....	20
2. Segunda etapa. La formulación del control de convencionalidad y de sus elementos sustantivos por la Corte Interamericana	22
A) El primer uso de la expresión “control de convencionalidad” en la Corte Interamericana de Derechos Humanos	22
B) Control de convencionalidad sobre prácticas estatales que impiden el acceso a la justicia	26
C) Reiteración de jurisprudencia. Control de convencionalidad por el cumplimiento (no por la expedición) de leyes contrarias a la Convención.....	29

	PÁG.
D) Cuatro casos contra México en el escenario del control de convencionalidad.....	32
E) La formulación de los elementos dogmáticos del control de convencionalidad por la Corte Interamericana	36
F) La dimensión democrática del control de convencionalidad en relación con la función de los jueces	39
G) La obligación de ejercer el control de convencionalidad conforme a los tratados y convenciones concurrentes del corpus iuris interamericano	42
3. Tercera etapa. El control de convencionalidad como tarea de cada uno de los Estados Partes y el diálogo judicial	44
A) Balance de las dos primeras etapas del control de convencionalidad	44
B) El control de convencionalidad en las sentencias de la Corte Interamericana de los años 2013 y 2014	45
C) El contenido de las opiniones consultivas como referente en el ejercicio del control de convencionalidad	48
D) El control de convencionalidad en un caso de inexistencia de control constitucional y de tribunal constitucional en un Estado. La inconvencionalidad por omisión.....	50
E) Las omisiones inconvencionales y el control de convencionalidad	53

CAPÍTULO II

ELEMENTOS CONCEPTUALES, SUSTANTIVOS Y PROCESALES

1. Elementos conceptuales. La noción de control de convencionalidad ...	58
A) El control de convencionalidad en sentido sustantivo.....	59
B) El control de convencionalidad en sentido instrumental	62
a) Control de convencionalidad ejercido por los órganos e instituciones del Sistema Interamericano de Protección	62
b) Control de convencionalidad ejercido por los órganos superiores o de cierre de los distintos Estados Partes.....	62
c) Control de convencionalidad ejercido por la totalidad de los jueces de los Estados Partes.....	63
d) Control de convencionalidad ejercido por autoridades que ejercen jurisdicción y por otras autoridades públicas	63
2. Principios jurídicos que constituyen el fundamento del control de convencionalidad	64
A) Principios y normas con estructura de principio	64

	PÁG.
B) Los principios del Derecho Internacional “clásico” y los principios generales del derecho “reconocidos por las naciones civilizadas”..	66
a) Los principios y las fuentes tradicionales del Derecho Internacional.....	66
b) Los principios y las fuentes en el Derecho Internacional contemporáneo	67
C) El Derecho Internacional de los Derechos Humanos y sus principios	69
a) El principio de dignidad	70
b) El principio de libertad	71
c) El principio de igualdad.....	72
d) El principio de solidaridad.....	73
D) Principios específicos concurrentes en el control de convencionalidad	73
a) El principio de prevalencia del Derecho Internacional sobre el derecho interno	74
b) El principio “pro homine”	75
c) El principio de efectividad y el efecto útil de la Convención y de los fallos de la Corte Interamericana	77
d) El principio de interpretación conforme	77
e) El principio de subsidiariedad	78
3. Marco normativo del control de convencionalidad.....	79
A) La Convención Americana sobre Derechos Humanos	80
a) El artículo 1 de la Convención, que establece los deberes de respeto y garantía de los derechos humanos, a cargo de los Estados	81
b) El artículo 2 de la Convención, que obliga a los Estados a ajustar su derecho interno a la Convención Americana	82
c) El artículo 29 de la Convención, que establece las reglas de interpretación y aplicación de la Convención Americana	84
B) Tratados del Sistema Interamericano, cuya aplicación en los casos contenciosos es de competencia de la Corte Interamericana.....	84
a) El Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales “Protocolo de San Salvador”	85
b) La Convención Interamericana para Prevenir y Sancionar la Tortura	87
c) La Convención Interamericana sobre Desaparición Forzada de Personas	87
d) La Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer.....	89
C) Otros tratados sobre derechos humanos	90
D) Reglas y estándares fijados por la Corte Interamericana al resolver casos contenciosos.....	91

	PÁG.
4. El objeto del control de convencionalidad	92
A) Los derechos reconocidos en la Convención Americana sobre Derechos Humanos	94
B) Derechos establecidos en el párrafo a) del artículo 8 y el artículo 13 del Protocolo de San Salvador	94
C) Derechos reconocidos por la Convención Interamericana para Prevenir y Sancionar la Tortura	95
D) Derechos reconocidos por la Convención Interamericana sobre Desaparición Forzada de Personas	96
E) Los derechos consagrados en el artículo 7 de la Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer. Convención de Belem do Pará	98
F) Las reglas y estándares fijados por la Corte Interamericana en las sentencias que deciden casos contenciosos	100
5. Clasificación del control de convencionalidad	101
A) Criterios de clasificación de los controles de constitucionalidad y de convencionalidad	101
a) El control según su titular	101
b) El control según el objeto	101
B) El control concentrado de convencionalidad	102
a) El control concentrado sobre las leyes y otras normas desde el ejercicio de la competencia consultiva	103
b) El control concentrado de convencionalidad desde el ejercicio de la competencia contenciosa	106
C) El control difuso de convencionalidad	109
6. La competencia para ejercer el control de convencionalidad	111
A) La competencia como asunto de técnica jurídica	112
B) La competencia en el control de convencionalidad y sus escenarios	113
a) El ejercicio de la competencia del control de convencionalidad en el escenario interamericano	113
b) El ejercicio de la competencia del control de convencionalidad en el escenario del control de constitucionalidad de cada Estado	117
c) El ejercicio de la competencia del control de convencionalidad en el escenario general del sistema judicial local	120

CAPÍTULO III

CONSTITUCIONALIZACIÓN E INTERNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO COMO PROCESOS CONCURRENTES CON EL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

1. Los procesos y transformaciones del derecho y el control de convencionalidad	122
---------------------------------------------------------------------------------------	-----

	PÁG.
A) Los hechos y la complejización del derecho	122
B) El proceso de legalización del derecho.....	124
C) El proceso de constitucionalización del derecho legal	128
D) El proceso de internacionalización del derecho constitucional y de los derechos locales	131
2. El sistema de fuentes en tiempos de constitucionalización e internacionalización del derecho	135
A) El sistema de fuentes de la modernidad y del modelo de legalización del derecho.....	135
B) La transformación del sistema de fuentes como suceso evidente ...	138
C) Las modificaciones del sistema de fuentes y el control de convencionalidad.....	139
a) El fundamento de la modificación del sistema de fuentes.....	140
b) Relaciones y consecuencias de la modificación del sistema de fuentes y el control de convencionalidad.....	144
3. La recepción del Derecho Internacional y la constitucionalización del derecho	144
A) La ley aprobatoria del tratado público como instrumento de inserción del Derecho Internacional en el modelo de legalización del derecho	145
B) El bloque de constitucionalidad como mecanismo de inserción del Derecho Internacional en el modelo de constitucionalización del derecho	147
a) El concepto de bloque de constitucionalidad y sus antecedentes	148
b) El bloque de constitucionalidad en dos países de la región.....	149
C) El bloque de constitucionalidad en Colombia	152
a) Funciones del bloque de constitucionalidad	152
b) Clasificación del bloque de constitucionalidad.....	154
D) El bloque de constitucionalidad y el control de convencionalidad	156
4. Las recomendaciones y las medidas cautelares dictadas por la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	157
A) La fuerza vinculante y la obligatoriedad de las recomendaciones dictadas por la Comisión Interamericana	157
B) La fuerza vinculante y la obligatoriedad de las medidas cautelares dictadas por la Comisión Interamericana	159
5. Las opiniones consultivas y las sentencias dictadas por la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	160
A) La fuerza vinculante y la obligatoriedad de las reglas y estándares dispuestos en las opiniones consultivas de la Corte Interamericana	161
B) La fuerza vinculante y la obligatoriedad de las reglas y estándares dispuestos en las sentencias de la Corte Interamericana	164

	PÁG.
a) El modelo de rechazo de las reglas y estándares en nombre de la soberanía nacional.....	164
b) El modelo de la obligatoriedad total de las reglas y estándares de la Corte Interamericana.....	166
c) El modelo de obligatoriedad de las reglas y estándares, que diferencia la “res iudicata” y la “res interpretata”	169
d) Las reglas jurisdiccionales en vigor sobre la eficacia de las sentencias de la Corte Interamericana.....	173

CAPÍTULO IV

TENSIONES, DIÁLOGO JUDICIAL Y DIFICULTADES EN LA IMPLANTACIÓN DEL CONTROL DE CONVENCIONALIDAD

1. La soberanía nacional y la supremacía constitucional, frente al control de convencionalidad.....	175
2. La legitimidad del juez interamericano y del ejercicio del control de convencionalidad	178
3. Tensión tres. La democracia, el presidencialismo y el control de convencionalidad	182
A) La Carta Democrática Interamericana	182
B) La insuficiencia del derecho interno frente a la violación de los derechos humanos y la democracia	185
4. El “margen de apreciación nacional” como mecanismo de elusión del control de convencionalidad.....	192
5. La “protección multinivel” de los derechos humanos. La “interacción” entre los sistemas y el control de convencionalidad	194
6. El “diálogo judicial” en la protección multinivel de los derechos humanos y el control de convencionalidad	197
A) El diálogo judicial como acontecimiento	197
B) Una relación que no sea necesariamente vertical	198
C) El juez local como juez interamericano.....	200
7. Dificultades en la implantación del control de convencionalidad.....	201

CAPÍTULO V

DIÁLOGO JUDICIAL Y CONTROL DE CONVENCIONALIDAD EN COLOMBIA

1. La recepción de las reglas y estándares fijados por la Corte Interamericana en Colombia.....	206
-------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

	PÁG.
A) Etapa inicial. La total intrascendencia del derecho convencional...	206
B) Segunda etapa. La formulación del bloque de constitucionalidad como instrumento de inclusión del DIDH	207
C) Tercera etapa. La inclusión del derecho convencional y las condenas contra Colombia	208
D) Cuarta etapa. El bloque de constitucionalidad como criterio del control de constitucionalidad y de convencionalidad. Escenarios	211
a) Los derechos de las víctimas del conflicto armado	212
b) Los derechos de las mujeres	213
c) Los derechos de las personas en condición de discapacidad.....	214
d) La restitución de la tierra	16
2. El control de convencionalidad en la Corte Constitucional	217
A) Primer período. El bloque de constitucionalidad como criterio relevante y la negación del control de convencionalidad	218
a) La sentencia C-028 de 2006. Los componentes del bloque de constitucionalidad no son criterios autónomos del control constitucional	220
b) La sentencia C-442 de 2011.....	221
c) La sentencia SU-712 de 2013	223
B) Segundo período	224
a) La sentencia C-792 de 2014	225
b) La sentencia C-327 de 2016	227
c) La sentencia C-659 de 2016	229
3. El control de convencionalidad en el Consejo de Estado.....	231
A) Escenarios del control de convencionalidad en el Consejo de Estado...	231
B) Presentación de los elementos del control de convencionalidad por el Consejo de Estado.....	234
C) El control de convencionalidad como fundamento del juicio de responsabilidad y de la reparación integral del daño causado	235
D) El control de convencionalidad como fundamento del juicio de responsabilidad estatal por el daño causado.....	238
a) El Estado debe cumplir las obligaciones derivadas del DIDH y del DIH	238
b) El juez de daños es un juez de convencionalidad en el derecho interno	238
B) El juez contencioso administrativo tiene la obligación de incorporar la interpretación y los estándares internacionales	239
C) El control de convencionalidad como fundamento para la reparación integral del daño causado.....	239
Bibliografía	241
Índice de autores	247