

# CONTENIDO

|                   |    |
|-------------------|----|
| Introducción..... | 17 |
|-------------------|----|

## CAPÍTULO I EL PODER CONSTITUYENTE

|  |    |
|--|----|
| 1. La constitución escrita y su concurrencia con el poder constituyente.....               | 22 |
| 2. El poder constituyente. Elementos conceptuales.....                                     | 23 |
| 3. Características del poder constituyente .....   | 26 |
| 4. El titular del poder constituyente. Los sujetos constituyentes .....                    | 28 |
| 4.1. El pueblo como titular del poder constituyente.....                                   | 28 |
| 4.2. Las tres clases de sujetos constituyentes .....                                       | 30 |
| a. <i>El sujeto constituyente como partido o coalición de partidos políticos</i> .....     | 31 |
| b. <i>El sujeto constituyente como identificación del pueblo-masa con un líder</i> .....   | 31 |
| c. <i>El sujeto constituyente como agregación de luchas y movimientos sociales</i> .....   | 32 |
| 5. Modos de actuar el poder constituyente .....  | 33 |
| i. <i>La Asamblea nacional que acuerda y despacha</i> .....                                | 35 |
| ii. <i>La Asamblea o Convención que proyecta la nueva constitución</i> .....               | 35 |
| iii. <i>La ratificación por Estados en el régimen federal</i> .....                        | 35 |
| iv. <i>El plebiscito general sobre una propuesta</i> .....                                 | 35 |
| 6. Teorías acerca del poder constituyente .....  | 36 |
| 6.1. Teoría contractualista o del pacto o acto fundacional .....                           | 36 |
| 6.2. Teoría del acto revolucionario de transformación.....                                 | 37 |
| 7. Experiencias recientes de ejercicio del poder constituyente en los países andinos ..... | 39 |

|   |    |
|---|----|
| 7.1. El constitucionalismo latinoamericano y sus etapas.....                        | 40 |
| 7.2. El proceso constituyente de la Constitución Política de Colombia de 1991 ..... | 42 |
| 7.3. El proceso constituyente de la Constitución Política de Perú de 1993           | 44 |
| 7.4. El proceso constituyente de la Constitución Política de Venezuela de 1999..... | 47 |
| 7.5. El proceso constituyente de la Constitución Política de Ecuador de 2008.....   | 49 |
| 7.6. El proceso constituyente de la Constitución Política de Bolivia de 2009 .....  | 53 |

## CAPÍTULO II

### EL PODER DE REFORMA

|  |    |
|--|----|
| 1. La reforma constitucional, el constitucionalismo y la democracia .....                        | 58 |
| 2. El poder de reforma. Elementos conceptuales.....  | 59 |
| i. <i>Ser instrumento de adecuación entre la realidad política y la realidad jurídica</i> .....  | 60 |
| ii. <i>Ser mecanismo de articulación de la continuidad jurídica del Estado</i> .....             | 60 |
| iii. <i>Ser institución básica de garantía</i> .....   | 61 |
| 3. La técnica de reforma constitucional .....  | 62 |
| 3.1. Mecanismos usuales de reforma constitucional.....   | 62 |
| i. <i>La reforma constitucional por trámite parlamentario</i> .....                              | 62 |
| ii. <i>La reforma constitucional por medio de una convención ad hoc para ese propósito</i> ..... | 63 |
| iii. <i>La reforma constitucional por la vía del referendo</i> .....                             | 63 |
| iv. <i>La reforma constitucional en los sistemas federales</i> .....                             | 64 |
| 3.2. Mecanismos de reforma de la Constitución en Colombia.....                                   | 64 |

|        |   |    |
|--------|---|----|
| i.     | <i>La reforma de la Constitución por la vía del Congreso</i> .....  | 65 |
| ii.    | <i>La reforma de la Constitución por la vía del referendo constitucional</i> .....                                | 66 |
| iii.   | <i>La reforma de la Constitución por la vía de la Asamblea Constituyente</i> .....                                | 68 |
| iv.    | <i>La reforma de la Constitución por el “procedimiento legislativo especial para la paz” o “fast track”</i> ..... | 68 |
| 4.     | El resultado de la reforma constitucional .....   | 70 |
| 5.     | Los límites al poder de reforma .....   | 71 |
| 5.1.   | Los límites formales al poder de reforma .....  | 72 |
| 5.2.   | Los límites materiales al poder de reforma.....   | 73 |
| i.     | <i>Los límites materiales explícitos. Disposiciones intangibles o cláusula pétreas</i> .....                      | 73 |
| ii.    | <i>Los límites materiales implícitos o inmanentes</i> .....   | 73 |
| iii.   | <i>El fraude constitucional. La reforma constitucional “inconstitucional”</i> .....                               | 75 |
| 6.     | El control sobre las reformas constitucionales .....  | 76 |
| 6.1.   | Control sobre los vicios de forma .....   | 77 |
| 6.2.   | Control sobre los vicios de competencia .....   | 78 |
| 6.2.1. | <i>La formulación del test de sustitución en las sentencias C-970 y C-971 de 2004</i> .....                       | 79 |
| 6.2.2. | <i>La reformulación del test de sustitución en la Sentencia C-1040 de 2005</i> .....                              | 80 |
| 6.2.3. | <i>El balance contenido en la Sentencia C-249 de 2012</i> .....   | 82 |
| 6.2.4. | <i>Situación actual. La banalización del test de sustitución</i> .....  | 85 |
|        | La demanda.....   | 86 |
|        | Los elementos definitorios o axiales de la Constitución .....   | 87 |
|        | El concepto de sustitución respecto de otra clase de reformas .....   | 87 |

## CAPÍTULO III

### EL REFORMISMO CONSTITUCIONAL

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 1.     | El constitucionalismo latinoamericano y sus relatos.....  | 90  |
| 2.     | Numerosas constituciones y numerosos cambios .....  | 95  |
| 3.     | Hipótesis explicativas del reformismo constitucional.....   | 99  |
| 3.1.   | El reformismo constitucional bajo la idea de progreso y desarrollo. El constitucionalismo liberal ..... | 100 |
| 3.2.   | El reformismo constitucional como mecanismo de contrarreforma.....                                      | 101 |
| 3.3.   | El reformismo constitucional como apropiación del poder de reforma por el poder presidencial.....       | 103 |
| 3.4.   | El reformismo constitucional como dinámica del constitucionalismo.....                                  | 104 |
| 3.5.   | El reformismo como mecanismo de implementación de acuerdos.....   | 105 |
| 4.     | El reformismo constitucional en Colombia .....  | 107 |
| 4.1.   | El reformismo en las constituciones provinciales.....   | 109 |
| 4.2.   | El reformismo en las Constituciones Políticas nacionales del siglo XIX .....                            | 113 |
| 4.2.1. | <i>La Constitución de la República de Colombia de 1821.....</i>   | 114 |
| 4.2.2. | <i>La Constitución de la República de Colombia de 1830.....</i>   | 115 |
| 4.2.3. | <i>La Constitución el Estado de la Nueva Granada de 1832 .....</i>                                      | 115 |
| 4.2.4. | <i>La Constitución de la República de la Nueva Granada de 1843.....</i>                                 | 116 |
| 4.2.5. | <i>La Constitución Política de la República de la Nueva Granada de 1853.....</i>                        | 117 |
| 4.2.6. | <i>La Constitución Política para la Confederación Granadina de 1858.....</i>                            | 118 |
| 4.2.7. | <i>La Constitución de los Estados Unidos de Colombia de 1863 .....</i>                                  | 119 |
| 4.3.   | El reformismo en la Constitución de 1886 .....  | 120 |
| 5.     | Las reformas introducidas a la Constitución de 1991.....  | 124 |

## CAPÍTULO IV

## LAS DINÁMICAS DEL REFORMISMO EN LA CONSTITUCIÓN DE 1991

1. Las dinámicas temporales del reformismo. Las cuatro etapas del reformismo de la Constitución de 1991 ..... 140
  - 1.1. Primera etapa. Reformas de baja intensidad ..... 140
  - 1.2. Segunda etapa. El envejecimiento de la Constitución de 1991..... 143
  - 1.3. Tercera etapa. El reformismo de Santos ..... 146
    - 1.3.1. *Las seis reformas constitucionales expedidas durante el año 2011* ..... 146
    - 1.3.2. *Dos reformas insulares* ..... 149
    - 1.3.3. *Las primeras reformas constitucionales originadas en el proceso de paz iniciado con las Fuerzas Armadas Revolucionarias de Colombia – FARC-EP* ..... 151
  - 1.4. Cuarta etapa. El reformismo del sistema de trámite rápido o “fast track” ..... 153
2. Las dinámicas sustantivas del reformismo. Los temas y lugares recurrentes del reformismo constitucional ..... 155
  - 2.1. Las reformas al Título XII. La disputa por el dominio de los recursos públicos y la ruptura del proyecto descentralizador ..... 155
  - 2.2. Las reformas al Título VI y la imposibilidad de corregir al Congreso de la República y a sus miembros..... 160
  - 2.3. Las reformas al título ix de la Constitución sobre sobre régimen electoral ..... 165
  - 2.4. La Fiscalía General de la Nación y el régimen penal como lugar común de reformas constitucionales..... 171
3. Las dinámicas instrumentales del reformismo. Los modos de hacer y desarrollar las reformas ..... 174
  - 3.1. Las reformas de simple supresión, adición o modificación del texto constitucional ..... 176
  - 3.2. Las reformas escalonadas, con captura de la regulación y evasión del control constitucional..... 176
  - 3.3. Las reformas que reglamentarizan la Carta Política..... 178

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 3.4.   | Las reformas del fraude constitucional .....                                 | 179 |
| 3.4.1. | <i>El blanqueo de las normas inconstitucionales</i> ....                     | 179 |
| 3.4.2. | <i>El ataque a los derechos y garantías por escalonamiento</i> .....         | 181 |
| 3.4.3. | <i>El asalto directo a las garantías dispuestas en la Constitución</i> ..... | 182 |

## CAPÍTULO V

### EL PROCESO DE PAZ Y EL REFORMISMO DEL “FAST TRACK”

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 1.     | El proceso de paz. La negociación y la suscripción del Acuerdo Final en el escenario de la justicia transicional .....                                    | 184 |
| 2.     | El procedimiento legislativo especial para la paz o <i>fast track</i> . El Acto Legislativo 1 de 2016.....  | 189 |
| 2.1.   | La Sentencia C-699 de 2016. La exequibilidad del <i>fast track</i> para la expedición de actos legislativos .....   | 191 |
| 2.2.   | La Sentencia C-332 de 2017. La inexecutable de los literales h) y j) del artículo 1 del Acto Legislativo 1 de 2016.....                                   | 192 |
| 3.     | La vigencia del Acto Legislativo 1 de 2016. La reafirmación del Acuerdo Final y la negativa de la Corte Constitucional a aplicar el derecho vigente ..... | 197 |
| 4.     | El Acuerdo Final. Naturaleza jurídica del instrumento y de las obligaciones en él contenidas.....   | 199 |
|        | Obligaciones de carácter general.....   | 201 |
|        | Obligaciones de carácter especial .....   | 202 |
|        | Mecanismos internos y externos de verificación .....  | 202 |
|        | El carácter mixto del Acuerdo Final .....   | 203 |
| 5.     | El control constitucional de las normas que se expiden con base en el procedimiento especial para la paz.....   | 204 |
| 5.1.   | El control de los decretos ley expedidos con base en las facultades otorgadas por el artículo 2 del Acto Legislativo 1 de 2016.....                       | 206 |
| 5.1.1. | <i>Los requisitos formales</i> .....  | 207 |
| 5.1.2. | <i>Los requisitos de competencia</i> .....  | 208 |

|  |     |
|--|-----|
| 5.2. El control sobre los actos legislativos expedidos con base en el procedimiento establecido en el artículo 1 del Acto Legislativo 1 de 2016..... | 210 |
| 5.2.1. <i>Control sobre el trámite de formación del acto legislativo o sobre los vicios de forma.....</i>  | 211 |
| 5.2.2. <i>Control sobre los vicios de competencia en la expedición del acto legislativo.....</i>   | 212 |
| 5.2.2.1. <i>Control sobre la competencia temporal y por conexidad.....</i>   | 213 |
| 5.2.2.2. <i>Control sobre la competencia para verificar que se haya reformado y no sustituido la Constitución.....</i>                               | 214 |
| REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....   | 215 |