

CONTENIDO

PRÓLOGO. DR. JOSÉ GREGORIO HERNÁNDEZ GALINDO	xxi
AGRADECIMIENTOS.....	xxix
PRESENTACIÓN.....	xxxí

TOMO I

CAPÍTULO 1

NOTAS INTRODUCTORIAS

1.1. SOBRE EL ORIGEN DEL TEXTO.....	5
1.2. IMPORTANCIA DEL TEMA	6
1.3. OBJETIVOS.....	10
1.4. SECUENCIA.....	11

CAPÍTULO 2

CONCEPTO DE DEMOCRACIA

2.1. A PROPÓSITO DE LA DEMOCRACIA	17
2.2. CARACTERÍSTICAS.....	20
2.3. CLASES	29
2.4. POSICIÓN DE LA JURISPRUDENCIA	32
2.5. REFLEXIONES	47

CAPÍTULO 3

CONCEPTO DE PARTICIPACIÓN

3.1. SOBRE LA PARTICIPACIÓN.....	53
3.2. NATURALEZA JURÍDICA DE LA PARTICIPACIÓN.....	53

3.2.1.	Participación como derecho	54
3.2.2.	Participación como deber de protección y promoción	60
3.3.	POSICIÓN DE LA DOCTRINA	64
3.4.	POSICIÓN DE LA JURISPRUDENCIA	65
3.5.	CLASES DE PARTICIPACIÓN	74
3.5.1.	Participación administrativa	74
3.5.2.	Participación política	74
3.5.3.	Participación democrática	74
3.5.4.	Participación individual	75
3.5.5.	Participación colectiva	75
3.5.6.	Participación procedimental.....	75
3.5.7.	Participación consultiva	75
3.6.	EXPRESIONES DE LA PARTICIPACIÓN	75
3.6.1.	Participación en la Rama Legislativa	75
3.6.2.	Participación en la defensa de la Constitución	76
3.6.3.	Participación en el control político.....	76
3.6.4.	Participación en los servicios públicos.....	76
3.6.5.	Participación en la educación.....	76
3.6.6.	Participación en los planes de desarrollo	76
3.6.7.	Participación en la salud	76
3.6.8.	Participación y control de bienes y servicios	76
3.6.9.	Participación en el medio ambiente.....	77
3.6.10.	Participación en la vigilancia de la administración....	77
3.6.11.	Participación en la comunicación.....	77
3.6.12.	Participación en la cultura	77
3.6.13.	Participación mediante el derecho de petición	77
3.6.14.	Participación en las funciones de la Contraloría	77
3.6.15.	Participación por medio de acciones constitucionales	77
3.6.16.	Participación de los trabajadores en las empresas.....	77
3.6.17.	Participación de la administración de justicia.....	77
3.7.	FORMAS DE PARTICIPACIÓN	78
3.8.	CONCLUSIONES	80

CAPÍTULO 4

EL REFERENDO CONSTITUCIONAL

4.1. CONCEPTUALIZACIÓN.....	85
4.2. NORMAS CONSTITUCIONALES Y LEGALES	85
4.3. POSICIÓN DOCTRINARIA.....	92
4.4. POSICIÓN JURISPRUDENCIAL.....	94
4.5. CLASES DE REFERENDO	101
4.6. POSICIÓN PERSONAL	106
4.7. DIFERENCIAS ENTRE REFERENDO Y PLEBISCITO.....	107
4.8. REQUISITOS DEL REFERENDO.....	111
4.9. POSICIÓN DE LA DOCTRINA SOBRE EL CONTROL CONSTITUCIONAL DE LAS LEYES CONVOCANTES A UN REFERENDO.....	112
4.10. EL REFERENDO EN EL DERECHO COMPARADO.....	114

CAPÍTULO 5

**POSICIÓN JURISPRUDENCIAL SOBRE EL REFERENDO
CONSTITUCIONAL**

5.1. POSICIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE EL REFERENDO CONSTITUCIONAL.....	119
5.2. NATURALEZA DEL CONTROL EJERCIDO POR LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE LA LEY CONVOCANTE A UN REFERENDO.....	120
5.3. LA NOCIÓN DE VICIOS DE PROCEDIMIENTO EN LA FORMACIÓN DE UNA REFORMA CONSTITUCIONAL....	128

CAPÍTULO 6

**ALCANCES DEL PODER DE REFORMA
CONSTITUCIONAL POR VÍA DE REFERENDO**

6.1. INTRODUCCIÓN.....	139
6.2. CARACTERÍSTICAS ESPECIALES DE LA LEY DE REFERENDO.....	145

6.3.	LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD DEL ELECTOR EN LOS REFERENDOS Y SUS IMPLICACIONES SOBRE LA LEY RESPECTIVA.....	149
6.4.	POSICIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE EL REFERENDO, CASO LEY 1327 DE 2009 POR MEDIO DE LA CUAL SE CONVOCA AL PUEBLO PARA QUE SE INCLUYA UN TERCER INCISO AL ARTÍCULO 34 DE LA CONSTITUCIÓN	151
6.5.	EL REFERENDO POR LA PAZ –LEY 1745 DE 2014– SENTENCIA C-784 DE 2014, M.P. MARÍA VICTORIA CALLE CORREA.....	184
6.6.	NUEVA LEY DE MECANISMOS DE PARTICIPACIÓN CIUDADANA –LEY 1757 DE 2015– SENTENCIA C-150 DE 2015 M.P. MAURICIO GONZÁLEZ CUERVO.....	199
6.7.	CONCLUSIONES	210

CAPÍTULO 7

REFORMAR Y SUSTITUIR

7.1.	PRECISIONES CONCEPTUALES.....	217
7.2.	DIFERENCIAS ENTRE REFORMAR Y SUSTITUIR LA CONSTITUCIÓN–ASPECTOS POSITIVOS Y NEGATIVOS DE LA TEORÍA DE LA SUSTITUCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN	218
7.3.	POSICIÓN DE LA JURISPRUDENCIA	265
7.3.1.	Consideraciones sobre la sustitución de la Constitución	284
7.3.2.	Elementos esenciales de la Constitución Política determinados por la jurisprudencia constitucional	298
7.3.2.1.	De los inicios de la identificación de los elementos esenciales: El Estado social de derecho.....	306
7.3.2.2.	La separación de poderes.....	307
7.3.2.3.	El principio democrático.....	330
7.3.2.4.	La alternancia en el poder.....	331

7.3.2.5.	El Bicameralismo.....	333
7.3.2.6.	La carrera administrativa y el principio del mérito.....	334
7.3.2.7.	La justicia, la moralidad pública y la prevalencia del interés general	334
7.3.2.8.	Los derechos de las víctimas en sede de la justicia transicional	335
7.3.2.9.	Marco democrático participativo	337
7.3.2.10.	Participación política	338
7.3.2.11.	Deber y obligación de respetar, garantizar proteger los derechos humanos	343
7.3.2.12.	Autogobierno, independencia y autonomía de la Rama Judicial	351
7.3.2.13.	Igualdad	363
7.3.2.14.	Supremacía constitucional	363
7.4.	DE LA CADUCIDAD DE LA ACCIÓN PÚBLICA DE INCONSTITUCIONALIDAD CONTRA REFORMAS CONSTITUCIONALES	365
7.5.	DE LA FORMULACIÓN DEL CARGO PARA EVITAR LA INEPTITUD DE LA DEMANDA.....	368
7.6.	CONCEPTUALIZACIONES BÁSICAS SOBRE LOS CAMBIOS CONSTITUCIONALES Y LAS FORMAS DE SUSTITUCIÓN.....	371
7.6.1.	Del poder de reforma y las mutaciones constitucionales.....	372
7.6.2.	La intangibilidad.....	373
7.6.3.	La insustituibilidad.....	374
7.6.4.	La violación a la Constitución.....	375
7.6.5.	La supresión y la destrucción de la Constitución	376
7.6.6.	El quebrantamiento o la ruptura constitucional	376
7.6.7.	La suspensión.....	377
7.7.	CONSIDERACIONES SOBRE LA REELECCIÓN PRESIDENCIAL –ACTO LEGISLATIVO 2 DE 2004	406

7.8.	ANÁLISIS DEL ACTO LEGISLATIVO 1 DE 2016–SENTENCIA C-699 DE 2016, M.P. MARÍA VICTORIA CALLE CORREA –SENTENCIA C-332 DE 2017, M.P. ANTONIO JOSÉ LIZARAZO OCAMPO	429
7.8.1.	Posición de la doctrina	431
7.8.2.	Posición del autor sobre el Acto Legislativo 1 de 2016	481
7.8.3.	Posición de la jurisprudencia–Sentencias C-699 de 2016, M.P. María Victoria Calle Correa y C-332 de 2017, M.P. Antonio José Lizarazo Ocampo	484
7.9.	ANÁLISIS DE DIFERENTES SENTENCIAS SOBRE LA IMPLEMENTACIÓN DEL ACUERDO DE PAZ CON LAS FARC-EP	625
7.10.	CONSIDERACIONES SOBRE LOS VICIOS DE PROCEDIMIENTO .	696
7.10.1.	Consideraciones sobre el derecho de participación democrática y representación política y qué entidad deben tener los vicios de procedimiento para que se declare una norma inconstitucional	696
7.10.2.	Impedimentos y recusaciones de los Congresistas en el trámite de reformas a la Constitución.....	703
7.10.3.	Posición jurisprudencial sobre los principios de identidad y consecutividad	708
7.11.	CONCLUSIONES	721
	BIBLIOGRAFÍA GENERAL Y REFERENCIAS.....	733

TOMO II

CAPÍTULO 8

EL PLEBISCITO

8.1.	NOCIÓN	5
8.2.	CARACTERÍSTICAS.....	8
8.3.	NUEVA LEY DE MECANISMOS DE PARTICIPACIÓN CIUDADANA –LEY 1757 DE 2015– SENTENCIA C-150 DE 2015 M.P. MAURICIO GONZÁLEZ CUERVO	10

8.4. EL PLEBISCITO POR LA PAZ –LEY 1806 DE 2016– SENTENCIA C-379 DE 2016 M.P. LUIS ERNESTO VARGAS SILVA.....	11
8.5. REFLEXIONES	140

CAPÍTULO 9

REELECCIÓN PRESIDENCIAL

9.1. ANÁLISIS JURÍDICO, POLÍTICO Y CONSTITUCIONAL SOBRE LA LEY 1354 DE 2009.....	151
9.2. POSICIÓN DEL AUTOR ANTE LA CORTE CONSTITUCIONAL (DICIEMBRE 3 DE 2009)	151
9.2.1. Por vicios de competencia por parte del Congreso de la República, de acuerdo con el artículo 378 de la Constitución Política por sustitución de la Constitución	152
9.2.2. Por vicios de procedimiento en su formación	153
9.2.2.1. Por alteración sustancial del texto del proyecto de ley sometido a consideración del Congreso de la República por iniciativa popular y por violación de los principios de consecutividad e identidad flexible en el trámite.....	153
9.2.2.2. Por haber sido aprobada en segundo debate, en la Cámara de Representantes, en una sesión celebrada por fuera de las condiciones constitucionales.....	156
9.2.2.3. Por violación del artículo 161 de la Constitución Política	158
9.2.2.4. Por violación del artículo 4° de la Constitución Política	159
9.3. CONCEPTO DEL PROCURADOR GENERAL DE LA NACIÓN SOBRE LA CONSTITUCIONALIDAD DE LA LEY 1354 DE 2009. ANÁLISIS	159
9.4. LA CONSTITUCIONALIDAD DE LA LEY 1354 DE 2009 Y LA CONVENIENCIA DE LA SEGUNDA REELECCIÓN PRESIDENCIAL	173

9.5.	IRREGULARIDADES EN EL TRÁMITE DE LA INICIATIVA POPULAR LEGISLATIVA QUE DIO ORIGEN A LA LEY 1354 DE 2009	183
9.6.	ANÁLISIS DE LA SENTENCIA C-141 DE 2010 M.P. HUMBERTO ANTONIO SIERRA PORTO.....	205
9.6.1.	Competencia y naturaleza del control ejercido por la Corte sobre la Ley 1354 de 2009	206
9.6.2.	La Ley 1354 de 2009 por la cual se convoca al pueblo a un referendo constitucional constituye o no una sustitución de la Constitución	238
9.6.3.	La Ley 1354 de 2009 contiene en su formación y aprobación, vicios de procedimiento.....	313
9.6.3.1.	Respeto a las reglas procedimentales como componente fundamental del modelo democrático	313
9.6.3.2.	El trámite ante la organización electoral de la iniciativa legislativa ciudadana que dio origen a la Ley 1354 de 2009	324
9.6.3.3.	El trámite en el Congreso de la República de la Ley 1354 de 2009	410
9.6.3.4.	Otros aspectos de la Ley 1354 de 2009	519
9.6.3.5.	Conclusiones del análisis de la Sentencia C-141 de 2010.....	525
9.7.	ANÁLISIS DE LAS ACLARACIONES DE VOTO DE LA SENTENCIA C-141 DE 2010.....	529
9.7.1.	Aclaración parcial de voto del Magistrado Ponente Humberto Antonio Sierra Porto	529
9.7.2.	Aclaración parcial de voto del Magistrado Ponente Nilson Pinilla Pinilla.....	559
9.7.3.	Conclusiones sobre las aclaraciones de voto	569
9.8.	ANÁLISIS DEL SALVAMENTO DE VOTO DE LA SENTENCIA C-141 DE 2010 MAGIS TRADO PONENTE MAURICIO GONZÁLEZ CUERVO	575
9.9.	OPINIONES Y ANÁLISIS A RAÍZ DE LA EXPEDICIÓN DE LA SENTENCIA C-141 DE 2010.....	615

9.10. ANÁLISIS DEL ACTO LEGISLATIVO 2 DE 2015 –PROHIBICIÓN DE LA REELECCIÓN PRESIDENCIAL	635
9.11. ANÁLISIS DE LAS PROVIDENCIAS AUTO 202 DE 2016 M.P. GLORIA STELLA ORTIZ DELGADO Y SENTENCIA C-230 DE 2016 M.P. ALBERTO ROJAS RÍOS EN MATERIA DE REELECCIÓN PRESIDENCIAL	636
9.12. CONCLUSIONES	654

CAPÍTULO 10

CONCLUSIONES GENERALES

10.1. LA IMPORTANCIA DEL ESTUDIO SOBRE EL REFERENDO CONSTITUCIONAL Y LA REELECCIÓN PRESIDENCIAL	662
10.2. A PROPÓSITO DE LA DEMOCRACIA	662
10.3. PAPEL DE LA PARTICIPACIÓN CIUDADANA EN UNA DEMOCRACIA	665
10.4. EL REFERENDO COMO MECANISMO DE PARTICIPACIÓN CIUDADANA	665
10.5. EL REFERENDO EN EL DERECHO COMPARADO	666
10.6. LA NATURALEZA JURÍDICA DEL CONTROL CONSTITUCIONAL	666
10.7. PODER DE REFORMA POR VÍA DE REFERENDO	667
10.8. ASPECTOS NOVEDOSOS DE CARÁCTER LEGAL Y JURISPRUDENCIAL EN MATERIA DE REFERENDO	668
10.9. SOBRE LAS CLÁUSULAS PÉTREAS DE NUESTRA CONSTITUCIÓN	669
10.10. CARACTERÍSTICAS ESPECIALES DE LA LEY DE REFERENDO	669
10.11. EXIGENCIAS SOBRE LA LEY DE REFERENDO	670
10.12. EN LA LEY DE REFERENDO DEBE IMPERAR EL PRINCIPIO DE UNIDAD DE MATERIA	670
10.13. LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD DEL ELECTOR EN LOS REFERENDOS	670

10.14.	EL PLEBISCITO MECANISMO INADECUADO PARA REFRENDAR EL ACUERDO DE PAZ CON LAS FARC-EP	670
10.15.	DIFERENCIAS ENTRE REFORMAR Y SUSTITUIR LA CONSTITUCIÓN	674
10.16.	ASAMBLEA CONSTITUYENTE Y SUSTITUCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN	675
10.17.	PAPEL DEL PODER CONSTITUYENTE ORIGINARIO.....	675
10.18.	SOBRE LOS LÍMITES COMPETENCIALES.....	676
10.19.	LA CORTE CONSTITUCIONAL Y EL DECISIONISMO.....	676
10.20.	LA SUPREMACÍA DE LA CONSTITUCIÓN	676
10.21.	REFLEXIONES SOBRE LA SUSTITUCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN	677
10.22.	LA SUSTITUCIÓN DE LA CONSTITUCIÓN Y LA IMPLEMENTACIÓN DEL ACUERDO DE PAZ CON LAS FARC-EP	680
10.23.	PRINCIPIOS DE IDENTIDAD FLEXIBLE Y CONSECUTIVIDAD.....	682
10.24.	INEXEQUIBILIDADES DE LA LEY 1354 DE 2009	682
10.25.	LA LEY 1354 DE 2009 SUSTITUYE LA CONSTITUCIÓN	682
10.26.	EL TRÁMITE DE LA LEY 1354 DE 2009 VULNERÓ DISPOSICIONES ELECTORALES.....	684
10.27.	LA SEGUNDA REELECCIÓN PROPUESTA, ALTERARÍA LA SEPARACIÓN DE PODERES, LA ALTERNANCIA EN EL PODER, Y EL PRINCIPIO DE IGUALDAD	684
10.28.	UNA SEGUNDA REELECCIÓN, AFECTARÍA LOS DERECHOS DE LAS MINORÍAS Y DE LA OPOSICIÓN.....	685
10.29.	LA LEY 1354 DE 2009 VIOLABA EL CARÁCTER GENERAL Y ABSTRACTO DE LAS LEYES.....	685
10.30.	LA LEY 1354 DE 2009 VULNERABA PRINCIPIOS CARDINALES QUE ESTRUCTURAN EL SISTEMA DEMOCRÁTICO	685
10.31.	EN EL TRÁMITE DE LA LEY 1354 DE 2009, EXISTIERON IRREGULARIDADES FLAGRANTES	686

CONTENIDO

10.32. EL REFERENDO COMO MECANISMO DE PARTICIPACIÓN CIUDADANA Y DE REFORMA A LA CONSTITUCIÓN	687
10.33. EL CONTROL CONSTITUCIONAL POR VICIOS DE COMPETENCIA	687
10.34. LA CONCENTRACIÓN DEL PODER EN EL SISTEMA PRESIDENCIAL	688
10.35. A PROPÓSITO DE LA ALTERNACIÓN DEL PODER	688
10.36. LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA SENTENCIA C-141 DE 2010	688
10.37. ESTADO SOCIAL DE DERECHO VS. ESTADO DE OPINIÓN.....	689
10.38. PROHIBICIÓN DE LA REELECCIÓN PRESIDENCIAL - ACTO LEGISLATIVO 2 DE 2015.....	690
10.39. EL REFERENDO CONSTITUCIONAL PARA APROBAR LA REELECCIÓN PRESIDENCIAL	690
10.40. LA DESTRUCCIÓN DEL PRINCIPIO DE SEPARACIÓN DE PODERES O DE FUNCIONES	690
10.41. CONCLUSIÓN FINAL	692
BIBLIOGRAFÍA GENERAL Y REFERENCIAS.....	693