

Empraste N 3



UNIVERSIDAD DE LOS ANDES

EL DERECHO DE LOS JUECES

Obligatoriedad del precedente
constitucional, análisis de sentencias
y líneas jurisprudenciales y teoría
del derecho judicial

Diego Eduardo López Medina

LEGIS

BOGOTÁ • MÉXICO D.F. • BUENOS AIRES • CARACAS • LIMA • SANTIAGO • MIAMI

2.3. El artículo 36 del Decreto 2591 de 1991	40
2.4. Hacia el establecimiento de una doctrina de precedentes en Colombia: las sentencias C-083/95 y T-123/95	41
3. LA CONSOLIDACIÓN DE LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE (1996-2000)	50
3.1. La Ley Estatutaria de Administración de Justicia (L. 270 de 1996) ..	50
3.1.1. La controversia con el Congreso de la República	50
3.1.2. <i>La doctrina constitucional vigente sobre el valor de las sentencias de constitucionalidad abstracta</i>	57
3.1.3. <i>La doctrina constitucional vigente sobre el valor de las sentencias de tutela</i>	59
3.2. Consolidación del sistema de precedentes constitucionales (1997-1999)	60
3.2.1. <i>El laboratorio de cultura jurídica (Sent. T-175/97)</i>	60
3.2.2. <i>Resistencia dentro de la línea jurisprudencial (Sent. T-321/98): ¿existen reglas de precedente en la jurisdicción común?</i>	62
3.3. La línea jurisprudencial en los años 1999 y 2000	67
4. RECAPITULACIÓN	70

CAPÍTULO 3

Desarrollos recientes en el sistema de precedentes en Colombia (2001-2006)

1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	73
2. LA RECONSTRUCCIÓN DE LA "DOCTRINA PROBABLE"	74
2.1. Hacia el significado contemporáneo del artículo 4° de la Ley 169 de 1896	74
2.2. Hacia un régimen único del valor de la jurisprudencia	75
2.3. La interpretación contemporánea de la "doctrina probable" y de las "decisiones erróneas"	79
2.4. Precedente horizontal y vertical	83
2.5. Cambio en el precedente vertical	86
2.6. Cambio en el precedente horizontal	88
3. APLICACIONES POSTERIORES DE LA SENTENCIA C-836/2001	90
4. LA REFORMA A LA JUSTICIA DEL GOBIERNO URIBE Y LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE (2002-2005)	97
5. RECAPITULACIÓN	102

CAPÍTULO 4

Precedente vinculante vs. jurisprudencia indicativa: examen de las prácticas jurisprudenciales de las Altas Cortes colombianas

1. CARACTERIZACIÓN PRELIMINAR	109
2. TIPOLOGÍA DE LAS FORMAS DE AUTORIDAD CON LAS QUE SE REVISTE LA JURISPRUDENCIA ..	112
2.1. Analogía estricta y analogía permisiva	112
2.2. Referencia conceptual común	115
2.3. La jurisprudencia como autoridad meramente retórica	117
3. LAS ALTAS CORTES EN NÚMEROS	118
3.1. Metodología y datos	118
3.2. Análisis de los datos	122
4. MECANISMOS DE DISCIPLINA JURISPRUDENCIAL	124
5. LA DOCTRINA DEL "DERECHO VIVIENTE"	130
6. CONCLUSIONES	134

PARTE II

Herramientas de análisis del precedente jurisprudencial

CAPÍTULO 5

La línea jurisprudencial: análisis dinámico de precedentes

1. CONCEPTOS FUNDAMENTALES DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL	139
2. EL PROBLEMA JURÍDICO COMO ENCABEZAMIENTO DE LA LÍNEA: LA TEORÍA DE LOS "ESCENARIOS CONSTITUCIONALES"	147
3. ESCENARIOS CONSTITUCIONALES DEL LIBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD	153
4. LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL SOBRE OBLIGATORIEDAD DEL PRECEDENTE: MAPA Y NARRATIVA	157
5. CLASES DE SENTENCIAS DENTRO DE UNA LÍNEA JURISPRUDENCIAL	161
6. TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN DE LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL	167

7.	BREVE INTRODUCCIÓN A OTRAS LÍNEAS JURISPRUDENCIALES	184
7.1.	Nicho citacional y valor relativo de las sentencias	184
7.2.	El problema del nivel de generalidad de la línea	187
7.3.	Líneas jurisprudenciales y parte orgánica de la Constitución	191
8.	SUMARIO	192

CAPÍTULO 6

Análisis estático del precedente judicial

1.	¿CÓMO SE INTERPRETA UNA SENTENCIA? INTRODUCCIÓN AL ANÁLISIS ESTÁTICO DEL PRECEDENTE EN COLOMBIA	193
2.	TÉCNICAS LEGÍTIMAS E ILEGÍTIMAS DE INTERPRETACIÓN JURISPRUDENCIAL	203
3.	TÉCNICAS ILEGÍTIMAS DE INTERPRETACIÓN DE PRECEDENTES: "NEGACIÓN", "IGNORANCIA" Y "DESOBEDIENCIA"	206
4.	PRIMERA TÉCNICA LEGÍTIMA DE INTERPRETACIÓN DEL PRECEDENTE: OBEDIENCIA	213
5.	ARGUMENTOS LEGÍTIMOS: LA DISANALOGÍA ENTRE CASO NUEVO Y PRECEDENTE APARENTEMENTE APLICABLE	213
6.	SEGUNDA TÉCNICA LEGÍTIMA DE INTERPRETACIÓN DEL PRECEDENTE: LA DISTINCIÓN ENTRE RATIO DECIDENDI Y OBITER DICTUM	216
6.1.	Dos visiones sobre la distinción entre ratio decidendi y obiter dictum	220
6.2.	La teoría de la ratio decidendi y su recepción en Colombia	230
6.2.1.	La teoría angloamericana de la ratio decidendi	231
6.2.2.	Elementos para una teoría de la ratio decidendi en la jurisprudencia colombiana	243
7.	TERCERA TÉCNICA (CIRCUNSTANCIALMENTE LEGÍTIMA) DE MANEJO DEL PRECEDENTE: EL CAMBIO DE JURISPRUDENCIA	260

CAPÍTULO 7

Teoría del derecho judicial: el papel político y jurídico de la jurisprudencia en la crítica antiformalista al derecho

1.	LA TEORÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO: LA JURISPRUDENCIA ENTRE FORMALISMO Y ANTIFORMALISMO	265
1.1.	El tradicionalismo de fuentes: características y vigencia	265

1.2.	El antiformalismo de las teorías reformistas del derecho	269
1.2.1.	Roscoe Pound y las técnicas e ideales del derecho	273
1.2.2.	François Géný y los antiformalistas franceses	276
1.2.2.1.	El valor de la doctrina dentro de la reconstrucción antiformalista del sistema de fuentes	283
1.2.2.2.	El valor de la jurisprudencia en la obra de Géný	291
1.2.3.	Los "juristas inquietos" en Colombia (1936-1940): el poder pretoriano de la jurisprudencia	296
1.2.4.	La teoría de fuentes en el realismo jurídico	309
1.2.4.1.	Las "fuentes" sociológicas y psicológicas de la decisión judicial	310
1.2.4.2.	El papel de la "intuición" en derecho	313
1.2.4.3.	El juez como sujeto pasional en el realismo jurídico	315
1.3.	Resumen	316
2.	LA TEORÍA Y LA HISTORIA POLÍTICA DEL DERECHO JURISPRUDENCIAL A PARTIR DE 1991: PROMESAS Y PELIGROS DE LAS TÉCNICAS DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL ..	319
2.1.	¿Robin Hood?	322
2.2.	Las espinas en la rosa	326
2.2.1.	Las críticas del tradicionalismo al "nuevo derecho"	326
2.2.2.	Otros obstáculos al nuevo derecho	330