



# **LA JURISDICCIÓN ESPECIAL INDÍGENA**

ESTHER SÁNCHEZ BOTERO  
ISABEL CRISTINA JARAMILLO SIERRA

PRÓLOGO DEL MAGISTRADO  
CARLOS GAVIRIA DÍAZ

## INDICE

	Pág.
PRESENTACIÓN .....	13
Jaime Bernal Cuéllar <i>Procurador General de la Nación</i>	
PRÓLOGO .....	15
LAS JURISDICCIONES INDÍGENAS, UN DESAFÍO CONSTITUCIONAL. Carlos Gaviria Díaz <i>Magistrado Corte Constitucional de Colombia</i>	
INTRODUCCIÓN .....	21
Martha Lucía Giraldo Restrepo <i>Procuradora Delegada para Asuntos Étnicos</i>	
DIÁLOGO DE APERTURA .....	25
<i>Esther Sánchez Botero</i> <i>Isabel Cristina Jaramillo Sierra</i>	

### CAPÍTULO 1

#### REFLEXIONES ANTROPOLÓGICAS EN TORNO A LA JURISDICCIÓN ESPECIAL INDÍGENA

1.1	El Estado liberal monocultural realiza un importante viraje .....	46
1.1.1	La Constitución de 1991, el comienzo de un gran cambio .....	47
1.1.2	Demandas de la sociedad multicultural .....	49
1.1.3	Las minorías que fueron reconocidas .....	50

**JURISDICCIÓN ESPECIAL INDÍGENA**

	Pág.
1.1.4 El sentido de ser indígena .....	53
1.1.5 El devenir del ser indígena .....	54
1.1.6 Pluralismo y diversidad, empresa intelectual e impulso político .....	56
1.1.7 El derecho consuetudinario .....	58
1.1.8 La coexistencia de sistemas de derecho .....	61
1.1.9 El pluralismo y sus implicaciones en el ámbito de "el otro" .....	62
1.2 El reconocimiento del pluralismo jurídico y de la jurisdicción especial indígena .....	63
1.2.1 Los sistemas de derecho propio .....	63
1.2.2 Elementos para la comprensión de la jurisdicción especial indígena .....	64
1.2.3 Precedentes .....	64
1.2.4 Las diferentes instancias para arreglar asuntos con relación a la sociedad nacional .....	66
1.2.5 ¿Quiénes son las autoridades? .....	68
1.2.6 Las dificultades para caracterizar los derechos propios	71
1.2.7 La integridad de la jurisdicción especial .....	72
1.2.8 ¿Cómo proteger las manifestaciones de lo propio que garantizan las actuaciones de las autoridades indígenas? .....	73
1.2.9 ¿Cómo las actuaciones de las autoridades incorporan los mandatos constitucionales con autonomía? ....	74
1.2.10 La combinación de una sanción interna con una externa .....	75
1.2.11 El reconocimiento de límites propios y la demanda de solidaridad .....	76

	Pág.
1.2.12	La utilización positiva de las dos jurisdicciones ..... 76
1.2.13	El recurso de la doble identidad ..... 78
1.2.14	Los efectos de este nuevo orden ..... 79
1.2.14.1	Inexequibilidad ..... 79
1.2.14.2	Constitucionalidad de normas, medidas e intervenciones concretas en las sociedades indígenas que, de ser vulneradas en una u otra forma, afectan la integridad étnica y cultural ..... 80
1.2.14.3	El respeto por la diversidad en materia de derechos no puede extenderse a todas las normas constitucionales y legales; de lo contrario, el reconocimiento a la diversidad cultural no tendría más que un significado retórico ..... 81
1.2.14.4	Valoración por los procedimientos, mecanismos y medidas de resolución de conflictos internos ..... 81
1.3	Las nuevas herramientas para la interpretación ..... 82
1.3.1	El control constitucional ..... 82
1.3.2	Teoría del núcleo esencial ..... 87
1.3.3	Metodología judicial para la aplicación del principio de igualdad ..... 87
1.3.4	La evolución de los sistemas de derecho y las consecuentes modificaciones éticas ..... 89

CAPÍTULO 2

LA JURISDICCIÓN ESPECIAL INDÍGENA

2.1	Los derechos diferenciados de grupo ..... 96
2.1.1	Los derechos subjetivos dentro de la tradición liberal clásica ..... 96
2.1.2	Los derechos subjetivos dentro de la tradición republicana (conservadora) ..... 97

**JURISDICCIÓN ESPECIAL INDÍGENA**

	Pág.
2.1.3	Las críticas a las tradiciones liberal y conservadora, y los derechos diferenciados de grupo ..... 97
2.1.4	El concepto de diferencia y los derechos diferenciados de grupo ..... 99
2.2	Los derechos de los pueblos indígenas ..... 101
2.2.1	La diferencia que reclaman y que se les reconoce a los pueblos indígenas ..... 101
2.2.2	Los derechos de grupo de los pueblos indígenas en el contexto internacional ..... 104
2.2.3	Los derechos diferenciados de grupo y los derechos individuales de sus miembros ..... 108
2.3	Los derechos de los pueblos indígenas en la Constitución colombiana de 1991 ..... 109
2.4	Los derechos de grupo de los pueblos indígenas en la jurisprudencia de la Corte Constitucional ..... 115
2.5	La jurisdicción especial indígena en la Constitución de 1991 ..... 121
2.5.1	El derecho a administrar justicia como un derecho de los pueblos indígenas ..... 122
2.5.2	La consagración de la jurisdicción especial indígena en la Constitución de 1991 ..... 125
2.6	La jurisdicción especial indígena como derecho de los pueblos indígenas en Colombia ..... 127
2.7	Alcances y límites de la jurisdicción especial indígena 131

	Pág.
a. La especificidad cultural de la jurisdicción de cada pueblo indígena.....	131
b. El territorio y la pertenencia étnica de las partes en la delimitación de la <i>notio</i> .....	132
c. La determinación del territorio.....	132
2.8 La conciencia étnica como factor que determina la jurisdicción.....	134
2.9 Restricciones a la <i>iudicium</i> .....	137
2.10 El <i>imperium</i> .....	142
2.11 Síntesis.....	143
2.11.1 Vacíos e interrogantes frente a la jurisdicción especial indígena.....	145
2.11.2 ¿Son jurídicas las normas de los pueblos indígenas?	146
2.11.3 ¿Con qué garantías cuentan los pueblos indígenas para el ejercicio de su derecho a administrar justicia?	148
2.11.4 ¿A qué tipo de controles están sometidas las decisiones de los pueblos indígenas?.....	150
2.11.5 ¿Por qué depende la autonomía de los pueblos indígenas de su "mayor conservación"?.....	153
2.12 Sugerencias para la reglamentación de la jurisdicción indígena.....	155
2.13 Sentencia del Cabildo indígena de Jambaló-Cauca, marzo 6/99.....	161

	Pág.
CUADROS Y FIGURAS	
Mapa de Regiones Indígenas de Colombia.....	51
Cuadro No. 1. Etnias indígenas de Colombia.....	52
Cuadro No. 2. Las normas constitucionales sobre pueblos indígenas .....	110
Cuadro No. 3. Los derechos de los pueblos indígenas en la jurisprudencia de la Corte Constitucional .....	120
Cuadro No. 4. El derecho de los pueblos indígenas a administrar justicia en el derecho internacional	123
ANEXO 1	
Sentencias de constitucionalidad sobre derechos indígenas	161
Bibliografía .....	165