



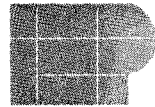
República de Colombia

MINISTERIO DE JUSTICIA Y DEL DERECHO
Dirección General de Políticas Jurídicas y Desarrollo Legislativo
Dirección General de Prevención y Conciliación



Coedición con:

UNIVERSIDAD NACIONAL DE COLOMBIA
Instituto de Estudios Políticos y Relaciones Internacionales



Investigación

LOS PELIGROS DEL NUEVO CONSTITUCIONALISMO EN MATERIA CRIMINAL

Iván Orozco Abad
Juan Gabriel Gómez Albarello

Santafé de Bogotá, D.C., octubre de 1997



Contenido

	Pág.
PRESENTACIÓN , por Almabeatriz Rengifo López, Ministra de Justicia y del Derecho	13
LOS AUTORES	19
LOS PELIGROS DEL NUEVO CONSTITUCIONALISMO EN MATERIA CRIMINAL	21
INTRODUCCIÓN	21
EL MARCO HISTÓRICO Y TEÓRICO-METODOLÓGICO PARA LA REFLEXIÓN	35
La Política Criminal en el contexto de las Políticas Públicas: una aproximación histórica comparada a su definición	35
- Política Criminal y Dogmática Jurídica	35
- La Política Criminal: entre la Política de Seguridad y la Política Social	44
Una breve observación metodológica	53
Las grandes hipótesis de peligro en el ámbito de la Política Cri- minal dentro del marco de la Constitución colombiana	58
LA TENSIÓN ENTRE EFICIENTISMO Y GARANTISMO COMO TENSIÓN ENTRE SOBERANÍA Y ESTADO DE DERECHO .	67
La Paz: el gran presupuesto. Una breve aproximación histórica .	67
El Eficientismo: respuesta compensatoria al déficit de Soberanía interior y negación del Estado de Derecho	78
La consolidación moderna del Eficientismo: el aporte del Estado Social y la Jurisprudencia de Principios	86
El Eficientismo penal: una proyección de la idea de Soberanía (?) y una vía de acceso hacia el Derecho Penal de Enemigo	91
El Derecho Penal Liberal: en la tensión entre Soberanía y Estado de Derecho	94
El Garantismo: una cristalización central de la idea del Estado de Derecho	98

	Pág.
El Eficientismo en Alemania y en Colombia: una breve comparación	103
- La Gran Diferencia: el modelo Bélico-Punitivo colombiano	103
- El Eficientismo y los Estados de Excepción	116
LA POLÍTICA CRIMINAL Y EL DERECHO PENAL: EN LA ENCRUCIJADA ENTRE EL ESTADO LIBERAL Y EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO	123
Derechos-Libertades y Derechos de Prestación	124
Los Derechos Fundamentales: ¿Derechos-Libertades o Principios Objetivos de regulación? En el camino hacia el Estado Social autoritario	130
El giro social-autoritario	132
Implicaciones de un modelo límite de sustitución de los derechos-libertades por los derechos objetivos como valores, principios e instituciones en el ámbito de la Política Criminal y el Derecho Penal	134
La hegemonía del Estado Social y la crisis de la capacidad vinculante de la ley	142
El largo camino hacia el Estado de Prevención	150
- Las Explicaciones	152
- La Caracterización	154
- Prevención y Sistema Penal	157
- Las manifestaciones jurisprudenciales en el ámbito del Derecho Constitucional-Penal	161
Otra vez los presupuestos	163
El Estado Social al servicio del Derecho Penal de Enemigo: un peligro todavía incipiente	167
ALGUNAS OBSERVACIONES SOBRE EL TEMA DE LA DEMOCRACIA DEFENSABLE Y SOBRE SUS IMPLICACIONES PARA EL TRATAMIENTO DE LA DESVIACIÓN POLÍTICA	177
El marco de la discusión	179
Consenso y desviación	182
El contenido mínimo de la Democracia Defensible	184
El balance	188
LA RELEVANCIA DE LA POLÉMICA CONSTITUCIONALISMO-LEGALISMO PARA LA POLÍTICA CRIMINAL: UN EXAMEN DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL	197



	Pág.
Una reconstrucción del nuevo constitucionalismo	201
La auto-representación de la Corte Constitucional como guardián de la Constitución	213
La polémica constitucionalismo-legalismo como pantalla de los desarrollos posibles de la Política Criminal	230
- Deber de penalización, delitos de deber y Derecho Constitucional de enemigo	232
- Derechos individuales versus bienes colectivos	245
- La irradiación de la Constitución sobre el Derecho Penal	254
- ¿Hacia una disolución tópica de la fuerza normativa de la Constitución?	258
LA TENSIÓN ENTRE EFICIENTISMO Y GARANTISMO EN LA LEGISLACIÓN Y EN LA JURISPRUDENCIA DE EXCEPCIÓN	265
Una reflexión previa: el régimen del estado de Conmoción Interior en la Constitución de 1991	268
El Gobierno y el Congreso en los estados de excepción	273
El balance entre eficientismo y garantismo en la jurisprudencia de la Corte Constitucional (1): el control de las declaratorias de los estados de excepción	287
- El nuevo constitucionalismo y los estados de excepción	288
- La Corte frente a las declaratorias del estado de Conmoción Interior por vencimiento de los plazos legales de la detención preventiva	299
- La Corte frente a las declaratorias del estado de Conmoción Interior por la "anormalidad normal" de la situación de orden público	307
- Las críticas internas al control material ejercido por la Corte respecto de las declaratorias del estado de Conmoción Interior	320
- Breve juicio crítico sobre la jurisprudencia constitucional sobre el control material de las declaratorias de los estados de excepción	324
El balance entre eficientismo y garantismo en la jurisprudencia de la Corte Constitucional (2): el control sobre la legislación penal de emergencia	326
- Los límites al escalamiento punitivo en el estado de Conmoción Interior	326
- El régimen de negociación de penas y el respeto de las garantías	330



	Pág.
- La concesión de facultades de Policía Judicial a las Fuerzas Militares	335
¿Quién es quién en la Corte Constitucional en materia de estados de excepción?	338
 MARCO CONSTITUCIONAL, POLÍTICA Y POLÍTICA CRIMINAL: QUIÉNES HACEN POLÍTICA CRIMINAL EN COLOMBIA	
Estado liberal y Política Criminal	357
Las transformaciones de la política y del derecho en el Estado Social y su impacto en la Política Criminal	364
La crisis del Estado colombiano y de la Política Criminal de emergencia	366
El nuevo marco constitucional de definición de la Política Criminal	369
Transformaciones y distorsiones del proceso de definición de la Política Criminal	374
Horizontes y marcos posibles para la Política Criminal	385
El proyecto de reforma de los Estados de Excepción: una solución ambivalente a la cuestión de la Guerra Punitiva	388
Advertencia	388
La tesis central	389
Para una Definición de la Guerra Punitiva y del Derecho Penal de Enemigo	389
Para un entendimiento histórico de la Guerra Punitiva y del Derecho Penal de Enemigo	392
La Guerra Punitiva en la coyuntura actual colombiana	396
La Guerra Punitiva y el Derecho Internacional Humanitario	399
Sobre la competencia para decidir sobre la Declaratoria de Conmoción	403
Balance y perspectivas en lo que atañe a la gestión de la Corte Constitucional en materia de Conmoción Interior	410
- Lo Bueno	412
- Lo Malo	415
¿Qué hacer?	417
Conclusiones y Recomendaciones	421
- El Punto de Partida	421
- La Coyuntura Externa	422
- La coyuntura interna	429



	Pág.
Paz negociada y Derechos Humanos	433
Derecho Internacional Humanitario y Derechos Humanos	435
- Consecuencias bilaterales	436
- Consecuencias unilaterales para el Estado	437
- DIH y Democracia	439
- DIH y Justicia	444
Impunidad y Derechos Humanos	449
Política Exterior y Derechos Humanos	451
Sociedad Civil y Derechos Humanos	452
Crimen Organizado y Derechos Humanos	454
Corrupción y Derechos Humanos	458
Consideraciones Últimas	461
EL DELITO POLITICO HA MUERTO: ¡QUE VIVA EL DELITO POLITICO, por Iván Orozco Abad	464

BIBLIOGRAFÍA