

RUBÉN DARÍO PINILLA COGOLLO

Magistrado de la Sala de Justicia y Paz del
Tribunal Superior de Medellín
Magister en Ciencia Política

EL ESTADO ILEGAL




EDICIONES JURÍDICAS
ANDRÉS MORALES

2014

CONTENIDO

	<i>Página</i>
Introducción	XV

CAPÍTULO I**LA CUESTIÓN DE LA LEY**

1. ¿QUÉ ES LA LEY?	3
1.1. La naturaleza de la norma jurídica	3
1.2. El reino de la libertad o la racionalidad de las normas jurídicas.....	4
1.3. La norma como coerción. El Derecho como un orden coactivo	7
1.4. La creación del Derecho. La norma como un acto de la voluntad...	9
1.5. La norma fundamental y la unidad del orden jurídico	10
1.6. La ley como norma jurídica	11
2. LAS CONSECUENCIAS POLÍTICAS DE LA TEORÍA JURÍDICA.....	12

CAPÍTULO II**EL ESTADO Y EL DERECHO.****LA RELACIÓN DE LA LEY CON EL PODER**

1. LA CUESTIÓN DEL PODER Y EL DERECHO.....	21
2. LA TEORÍA POSITIVISTA	22
2.1. La concepción del Estado.....	22
2.2. La cuestión de la legitimidad en Kelsen: un problema sin solución..	24



	<i>Página</i>
2.3. La norma fundamental como base del orden jurídico	26
2.4. Algo más sobre el Estado y el Derecho como orden coactivo	32
2.5. El concepto del poder	35
3. LA TEORÍA DE CARL SCHMITT	37
3.1. La crítica del positivismo	37
3.2. La teoría del caso de excepción.....	38
3.3. El tiempo de la decisión política	40
3.4. La legitimidad en la teoría de SCHMITT	42
3.5. Las limitaciones de la teoría de SCHMITT	43
4. LA PERSPECTIVA DE NORBERTO BOBBIO	44
4.1. Todo es cuestión de oportunidad.....	44
4.2. Las relaciones recíprocas entre poder y Derecho.....	45
4.3. El problema de la legitimidad	46
5. CRÍTICA A SCHMITT Y BOBBIO.....	47

CAPÍTULO III

LA CUESTIÓN DE LA DOMINACIÓN Y LA HEGEMONÍA

1. LA NOCIÓN DE RÉGIMEN POLÍTICO: DOMINACIÓN Y HEGEMONÍA.....	51
2. LA CUESTIÓN DE LA DOMINACIÓN.....	52
3. EL PROBLEMA DE LA HEGEMONÍA.....	54
3.1. La construcción del concepto de hegemonía.....	54
3.2. La función y significado del concepto.....	59
3.3. El concepto de hegemonía: consecuencias y aplicaciones.....	61
4. HEGEMONÍA Y LEGITIMIDAD: LA FUNCIÓN DEL DERECHO.....	64
5. EL SIGNIFICADO DE LA COERCIÓN. LA COERCIÓN LEGÍTIMA COMO INSTRUMENTO DE LA HEGEMONÍA.....	67
6. EL CONFLICTO SOCIAL O LA RESISTENCIA A LA DOMINACIÓN Y LA HEGEMONÍA	68

CAPÍTULO IV

LA GUERRA Y LA LEY

1. UNA CUESTIÓN PREVIA.....	73
2. LA RELACIÓN AMIGO-ENEMIGO	73

	<i>Página</i>
3. EL PODER, LA GUERRA, LA LEY	77
3.1. La construcción del enemigo.....	77
3.2. El enemigo interior en el Estado liberal.....	78
3.3. El poder es la guerra por otros medios.....	80
3.4. El discurso de la guerra	81
4. LOS PODERES NO INSTITUCIONALIZADOS O LAS OTRAS DETERMINACIONES DEL PODER Y LA DOMINACIÓN	84

CAPÍTULO V

LA GUERRA Y LA LEY EN COLOMBIA

1. LA CRISIS COMO EL CASO DE EXCEPCIÓN.....	87
2. LA POLÍTICA COMO AMIGOS Y ENEMIGOS. DE LA GUERRA A LA POLÍTICA Y DE LA POLÍTICA A LA GUERRA.....	88
2.1. La guerra contra la insurgencia	88
2.2. La guerra contra el narcotráfico	94
2.3. El tránsito de la guerra a la política.....	97
2.4. La política de amigos y enemigos.....	98
3. LA LEY COMO INSTRUMENTO DE LA POLÍTICA DE AMIGOS Y ENEMIGOS ..	99
3.1. La ley como arma de la guerra.....	99
3.1.1. La legislación de orden público: las normas sustanciales.....	99
3.1.2. La legislación de orden público: las normas procesales	109
3.1.3. La legislación contra el narcotráfico	114
3.2. La entrega de las armas de la guerra: La negociación de la ley y la ley hecha a la medida.....	118
3.2.1. La paz con los insurgentes	118
3.2.2. La negociación de la paz con los narcotraficantes	120
3.3. Aviso fijado en uno de los salones de la Casa de Nariño: “Aquí se negocia la ley”	126
4. LA OTRA GUERRA. LA GUERRA DE LAS MILICIAS.....	127
4.1. El conflicto social.....	127
4.2. El Estado es el enemigo	129
4.3. Y el enemigo es la ley	130
4.4. Pero, nosotros somos el Estado.....	132
4.5. La subordinación al poder hegemónico	133
4.6. Pero, es útil y conveniente negociar.....	135
5. EL DISCURSO DE LA GUERRA.....	136

CAPÍTULO VI**EL ESTADO ILEGAL**

1.	LA PAZ POR FUERA DE LA LEY.....	143
2.	LA LEGALIDAD APARENTE, LA ILEGALIDAD REAL	144
3.	LA CARACTERÍSTICA LEGALIDAD FORMAL	147
4.	LA NEGOCIACIÓN CON LAS MILICIAS: LA ENTREGA DE LAS FUNCIONES DEL ESTADO Y LA VIOLACIÓN DE LAS NORMAS DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	148
5.	EL PACTO CON EL ENEMIGO ABSOLUTO: UNA CUESTIÓN DE LEGITIMIDAD	150
6.	EL ESTADO ILEGAL	152

CAPÍTULO VII**UNA APROXIMACIÓN AL RÉGIMEN POLÍTICO:
LA HEGEMONÍA Y EL ORDEN JURÍDICO EN COLOMBIA**

1.	EL PROBLEMA DE LA DECISIÓN EN EL CASO DE EXCEPCIÓN	157
2.	LA NORMA FUNDAMENTAL DEL ORDEN JURÍDICO.....	159
2.1.	La insuficiencia de la teoría de la norma fundamental.....	159
2.2.	La norma fundamental como base del orden jurídico.....	160
3.	LA CUESTIÓN DE LA DOMINACIÓN Y LA HEGEMONÍA	162
3.1.	La unidad política fundamental y el orden normal	162
3.2.	La ilegalidad del Estado o la ruptura de la legitimidad.....	164
3.3.	La crisis de la dominación e imperio de la ley. La legalidad formal	166
3.4.	La dominación tradicional.....	167
4.	A MANERA DE CONCLUSIÓN	168
	<i>Bibliografía</i>	171