

*GERMÁN ALFONSO LÓPEZ DAZA*

---

**NUEVOS PARADIGMAS DEL  
DERECHO CONSTITUCIONAL  
COLOMBIANO**

BIBLIOTECA JURÍDICA 

 UNIVERSIDAD  
SURCOLOMBIANA

---

---

NUEVOS PARADIGMAS DEL  
DERECHO CONSTITUCIONAL  
COLOMBIANO

---

---

---

---

I.S.B.N 978-958-731-185-3

© Germán Alfonso López Daza  
germanlo@usco.edu.co

© Biblioteca Jurídica Diké 2017

---

**Diké:** Justicia en griego

**Biblioteca Jurídica Diké**

Medellín - Colombia, calle 35 No 66 A 44

Telefax: P.B.X. 351 61 61 - Cel.: 318 291 2943

e-mail: dike@une.net.co

www.bibliotecajuridicadike.com

**Librería Jurídica Diké S.A.S.**

Medellín - Colombia

Edificio José Félix de Restrepo 1<sup>er</sup> piso - Alpujarra

Carrera 52 # 42-73 - Teléfono: 262 61 08 - Cel.:301 242 7320

e-mail: dikealpujarra@gmail.com

**Bogotá D.C. Librería**

Calle 12 B No 6 - 21 oficina 401 4to piso Tel.: 336 5537 - 286 0342

Cel.: 301 242 7399 - e-mail: bibliotecajuridicadike@outlook.com

**San José de Costa Rica**

Teléfono: 83 02 10 54 - Telefax: 22 14 25 23

e-mail: jadguzman@yahoo.com

editorialdike@hotmail.com

**Caracas-Venezuela**

Av. Urdaneta, esq. Ibarra, edf. Pasaje la Seguridad, P.B. Local 19, Caracas 1010 /

info@paredes.com.ve / Tels.: 58 (212) 564-15-05 / 563-55-90/06-04

RIF: J-30797099-5

**Panamá**

Calle Parita, Bulevar Ancón, Casa 503, Corregimiento de Ancón, Ciudad

de Panamá. Tel.: 50767814196 / borisbarrios@lawyer.com

**Diseño y diagramación**

Lucio F. Chunga Cheng.

e-mail: cmya.disenoydiagramacion@gmail.com

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su tratamiento informático, ni la transmisión de ninguna forma o por cualquier medio, ya sea electrónico, mecánico, por fotocopia, por registro u otros métodos, ni su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo y por escrito de los titulares del Copyright.

---

---

---

---

GERMÁN ALFONSO LÓPEZ DAZA

NUEVOS PARADIGMAS DEL  
DERECHO CONSTITUCIONAL  
COLOMBIANO

---

---

Biblioteca Jurídica Díké  
dirigida por  
Eduardo Quiceno Álvarez

---

---

---

## GERMÁN ALFONSO LÓPEZ DAZA

Abogado de la Universidad Santo Tomás de Bogotá. Especialista en Derecho público (Universidad Nacional de Colombia). Especialista en Derecho Constitucional (Université de Paris II Panthéon-Assas). Master en Instituciones y Políticas Públicas (Université de Paris I Panthéon-Sorbonne). Doctorado en Derecho constitucional (Universidad de Paris II Panthéon-Assas). Posdoctorado (Institut Louis Favoreu – Aix-Marseille Université). Profesor de la Universidad Surcolombiana (Neiva). Profesor de maestría (Universidad de Medellín) y doctorado (Universidad Santo Tomás). Director de la maestría en derecho público (Universidad Surcolombiana). Director del Grupo de Investigaciones Nuevas Visiones del Derecho (Universidad Surcolombiana). Investigador y par evaluador de Colciencias y del Ministerio de Educación Nacional. Miembro de la Association Française de Droit Constitutionnel, de la Asociación Argentina de Derecho Constitucional, de la International Association of Constitutional Law y de la Asociación Mundial de Justicia Constitucional.

---

---

# ÍNDICE

<b>Prólogo a la primera edición .....</b>	<b>19</b>
---	-----------

<b>Presentación .....</b>	<b>23</b>
---------------------------	-----------

## MÓDULO INTRODUCTORIO

1. Objetivo del módulo .....	29
2. Referencias bibliográficas de apoyo del módulo .....	29
3. Sentencias de la Corte Constitucional .....	32

## Título I

### FUNDAMENTOS PARA LA COMPRESIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL

1. Tipos de sentencias de la Corte Constitucional.....	33
1.1. <i>¿Que es una sentencia?</i> .....	33
1.2. <i>La obligación de motivar las sentencias judiciales</i> .....	34
1.3. <i>Tipología de sentencias de la Corte Constitucional</i> .....	35
1.3.1. SENTENCIAS TIPO C.....	35
1.3.2. EFECTO ERGA OMNES .....	36
1.3.3. SENTENCIAS TIPO SU.....	36
1.3.4. <i>¿EN QUÉ CASOS CREA LA CORTE SENTENCIAS DE UNIFICACIÓN?</i> (SU-913/09).....	37
1.3.5. SENTENCIAS TIPO T .....	38
1.3.6. ALGUNAS CARACTERÍSTICAS.....	39
1.3.7. LOS AUTOS.....	40
1.3.8. TIPOS DE DECISIONES QUE PROFIERE LA CORTE.....	41

## Título II

### FENÓMENOS ACTUALES DEL DERECHO CONSTITUCIONAL COLOMBIANO

1. La constitucionalización del derecho.....	45
--	----

1.1. Características de la constitucionalización.....	48
1.2. Condiciones para la constitucionalización.....	50
1.3. Desviaciones de la constitucionalización del derecho.....	50
1.4. Efectos de la constitucionalización.....	52
1.4.1. EFECTOS DIRECTOS.....	52
1.4.2. EFECTOS INDIRECTOS.....	53
2. Neoconstitucionalismo.....	53
2.1. Definición.....	53
2.2. Principales características.....	54
2.3. Interpretación moral de la constitución.....	57
2.4. La problemática en el estado neoconstitucional.....	58

### Título III

#### EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

1. Sistemas de control de constitucionalidad. Generalidades.....	59
2. El control concentrado.....	64
3. Control difuso, americano o judicial review.....	68
4. Control mixto.....	70
5. El control constitucional en Colombia.....	72
5.1. Control previo automático.....	72
5.1.1. UNA EXCEPCIÓN A LA REGLA.....	73
5.2. El control posterior automático (art.241-7).....	74
5.3. Control por vía de acción (art.241-4).....	75

### Título IV

#### EL PRECEDENTE JUDICIAL. LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL

1. Establecimiento de un sistema de precedentes en Colombia.....	77
2. El precedente judicial.....	83
2.1. La ratio decidendi.....	86
2.2. Cómo encontrar la ratio decidendi.....	88
2.3. Métodos para determinar la ratio decidendi.....	89



2.4. <i>La fuerza vinculante de las sentencias de la Corte Constitucional</i> .....	92
2.5. <i>Doctrina del stare decisis</i> .....	92
2.6. <i>Dictum</i> .....	94
2.7. <i>El obiter dictum</i> .....	95
3. Ventajas y desventajas del precedente.....	96
3.1. <i>Ventajas</i> .....	96
3.2. <i>Desventajas</i> .....	96

## **Título V**

### **LA COSA JUZGADA CONSTITUCIONAL**

1. ¿Que es cosa juzgada? .....	99
2. Consecuencias de la cosa juzgada .....	100
3. Tipos de cosa juzgada.....	101
3.1. <i>La cosa juzgada aparente</i> .....	101
3.2. <i>La cosa juzgada formal</i> .....	101
3.3. <i>La cosa juzgada material</i> .....	102
3.4. <i>La cosa juzgada relativa</i> .....	102
3.5. <i>La cosa juzgada absoluta</i> .....	103

## **Título VI**

### **EL BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD**

1. Generalidades y antecedentes .....	105
2. El bloque constitucional en Colombia.....	107

## **Título VII**

### **LA EXCEPCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD**

1. Generalidades.....	113
2. Requisitos para su aplicación .....	115
3. Efectos de la excepción.....	116
4. Quienes pueden aplicarla .....	116

## Título VIII

### LOS PRINCIPIOS DE INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL

1. Generalidades.....	119
2. Tipos de interpretación definidos por la Corte .....	121
2.1. <i>Interpretación textual o gramatical</i> .....	121
2.2. <i>Interpretación finalista y teleológica</i> .....	122
2.3. <i>Interpretación contextual o sistemática</i> .....	122
2.4. <i>Interpretación histórica</i> .....	123
3. Principios que debe tener en cuenta la Corte al momento de interpretar .....	125

## Título IX

### LA MODULACIÓN DE SENTENCIAS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL

1. Generalidades.....	133
2. Justicia constitucional <i>vs</i> poder ejecutivo – poder legislativo .....	134
3. La corte constitucional colombiana como legislador positivo .....	138
4. Tipología de sentencias modulativas.....	142
4.1. <i>Sentencias manipuladoras o manipulativas</i> .....	143
4.2. <i>Sentencias integradoras de tipo sustitutivas</i> .....	144
4.3. <i>Sentencias condicionadas</i> .....	146
4.4. <i>Sentencias aditivas o integradoras</i> .....	147
4.5. <i>Sentencias de recomendación al legislador o exhortativas</i> .....	149
4.6. <i>Sentencias conminativas-legislativas</i> .....	150
4.7. <i>Sentencias con efectos diferidos en el tiempo</i> .....	152
4.8. <i>Críticas al sistema de modulación de fallos</i> .....	152

## Título X

### LA CONSTITUCIÓN Y LOS TRATADOS INTERNACIONALES

1. Generalidades.....	155
2. Los tratados internacionales aprobados bajo la Constitución de 1991.....	156
3. Los tratados internacionales aprobados antes de la Constitución de 1991.....	161

## MÓDULO DOGMÁTICO

1. Objetivo del módulo ..... 169
2. Referencias bibliográficas de apoyo del módulo ..... 169
3. Sentencias de la Corte Constitucional ..... 173

### Título I

#### LA CONSTITUCIÓN COMO ACTO FUNDADOR

1. Generalidades y antecedentes ..... 175
2. Cambios en la concepción de Estado: del Estado legal al Estado constitucional..... 176
3. Del “*lex dura sed lex*” a la primacía de la justicia y la igualdad. .... 182

### Título II

#### EL PREÁMBULO DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE 1991

1. ¿Qué es un preámbulo en una constitución? ..... 189
2. Características ..... 190
3. Evolución del preámbulo en las constituciones colombianas ..... 191

### Título III

#### PRINCIPIOS, VALORES Y REGLAS

1. Generalidades..... 195
2. Los principios constitucionales ..... 195
3. Los valores constitucionales ..... 198
4. Las reglas jurídicas..... 201

### Título IV

#### LOS DERECHOS FUNDAMENTALES: UNA APROXIMACIÓN A SU DESARROLLO

1. Breve descripción histórica del reconocimiento de los derechos fundamentales..... 203
2. Noción de derecho fundamental ..... 207

2.1. <i>La noción en la doctrina</i> .....	207
2.2. <i>La noción de derecho fundamental en la jurisprudencia constitucional colombiana</i> .....	208
2.3. <i>Etapas en la evolución del concepto de derechos fundamentales</i> .....	211
2.4. <i>Tipologías de los derechos</i> .....	215
2.4.1. DERECHOS NATURALES .....	215
2.4.2. DERECHOS HUMANOS .....	216
2.4.3. DERECHOS FUNDAMENTALES .....	217
2.4.4. DERECHOS CONSTITUCIONALES .....	218
3. <i>La ponderación y subsunción como forma de resolver conflictos normativos</i> .....	218
3.1. <i>La ponderación</i> .....	218
3.2. <i>Las reglas</i> .....	224
4. <i>Las discutidas generaciones de los derechos fundamentales</i> .....	226
4.1. <i>Antecedentes doctrinales</i> .....	226
4.2. <i>Los derechos de primera generación</i> .....	230
4.3. <i>Los derechos de la segunda generación</i> .....	231
4.4. <i>Los DESC en la jurisprudencia constitucional</i> .....	235
4.5. <i>Los derechos de la tercera generación</i> .....	240
4.6. <i>Los derechos de cuarta generación</i> .....	242
4.7. <i>Los derechos de quinta generación</i> .....	245
5. <i>Judicialización y justiciabilidad de los derechos sociales</i> .....	246
5.1. <i>El problema de la judicialización de derechos sociales</i> .....	248
5.2. <i>El problema de la justiciabilidad de los derechos sociales</i> .....	253
6. <i>La teoría del núcleo esencial del derecho</i> .....	264
6.1. <i>Conceptualización</i> .....	264
6.2. <i>Núcleo esencial y reserva legal</i> .....	266
6.3. <i>El núcleo esencial en algunos derechos fundamentales</i> .....	267
7. <i>La protección de los derechos fundamentales</i> .....	270
7.1. <i>Generalidades</i> .....	270
7.2. <i>La acción de tutela como mecanismo de protección de derechos fundamentales en Colombia</i> .....	272
7.3. <i>Características de la acción de tutela</i> .....	273

7.3.1. ORIGEN CONSTITUCIONAL Y DESARROLLO LEGAL .....	273
7.3.2. PROCESO PREFERENTE Y SUMARIO .....	274
7.3.3. PRINCIPIO DE LA PUBLICIDAD.....	274
7.3.4. PREVALENCIA DEL DERECHO SUSTANCIAL .....	275
7.3.5. ECONOMÍA, CELERIDAD Y EFICACIA .....	275
7.4. <i>Aspectos esenciales de la acción</i> .....	275
7.4.1. TITULARIDAD DE LA ACCIÓN .....	275
7.4.2. LA AGENCIA OFICIOSA.....	276
7.5. <i>Cuándo es improcedente la tutela</i> .....	277
7.6. <i>Finalidad de la tutela</i> .....	278
7.7. <i>La tutela contra decisiones judiciales</i> .....	280
7.8. <i>Ampliación de las causales de procedibilidad de la acción</i> .....	283

#### MÓDULO ORGÁNICO

1. Objetivo del módulo .....	287
2. Referencias bibliográficas de apoyo del módulo .....	287
3. Sentencias de la Corte Constitucional .....	288

### Título I

#### EL PRINCIPIO DE SEPARACIÓN DE PODERES

1. Aproximación histórica.....	289
2. La teoría de montesquieu .....	292
3. La teoría de montesquieu como inspiradora de las constituciones norteamericana y francesa .....	294

### Título II

#### MODELOS DE SEPARACIÓN DE PODERES

1. Generalidades.....	297
2. El modelo colombiano de separación de funciones .....	301
3. El “ <i>check and balance</i> ” en la Constitución de 1991 .....	303
3.1. <i>Colaboración de la rama legislativa con la rama ejecutiva</i> .....	304
3.1.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	304
3.1.2. COLABORACIÓN PLENA.....	304

3.2. <i>Colaboración de la rama legislativa con la rama judicial</i> .....	305
3.2.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	305
3.2.2. COLABORACIÓN PLENA .....	305
3.3. <i>Colaboración de la rama ejecutiva con la rama legislativa</i> .....	305
3.3.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	305
3.3.2. COLABORACIÓN PLENA.....	306
3.4. <i>Colaboración de la rama ejecutiva con la rama judicial</i> .....	306
3.4.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	306
3.4.2. COLABORACIÓN PLENA.....	306
3.5. <i>Colaboración de la rama judicial con la rama legislativa</i> .....	307
3.5.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	307
3.5.2. COLABORACIÓN PLENA.....	307
3.6. <i>Colaboración de la rama judicial con la rama ejecutiva</i> .....	308
3.6.1. COLABORACIÓN SIMPLE .....	308
3.6.2. COLABORACIÓN PLENA.....	308
4. Estructura del poder público .....	308
5. La rama ejecutiva del poder público .....	312
5.1. <i>Los estados de excepción</i> .....	313
5.2. <i>Elementos comunes</i> .....	314
5.3. <i>Facultades del presidente</i> .....	315
5.4. <i>Requisitos de los decretos legislativos</i> .....	317
6. La rama legislativa .....	318
6.1. <i>Características</i> .....	320
6.2. <i>Funciones</i> .....	320
6.3. <i>Elección de senadores y de representantes a la cámara</i> .....	321
6.4. <i>Diferencias entre el senado y la cámara</i> .....	322
7. La rama judicial.....	323
7.1. <i>Generalidades</i> .....	323
7.2. <i>Composición, elección y funciones de las altas cortes</i> .....	324
7.2.1. CORTE SUPREMA DE JUSTICIA.....	324
7.2.2. CONSEJO DE ESTADO.....	325
7.2.3. EL CONSEJO SUPERIOR DE LA JUDICATURA Y LA COMISIÓN NACIONAL DE DISCIPLINA JUDICIAL.....	326
7.3. <i>La Fiscalía General de la Nación</i> .....	327

7.4. <i>La justicia indígena, los jueces de paz y la justicia penal militar</i> .....	328
8. Los órganos de control.....	330
8.1. <i>La Procuraduría General de la Nación</i> .....	330
8.2. <i>La Contraloría General de la República</i> .....	331
8.3. <i>La Auditoría General de la República</i> .....	332
8.4. <i>La Defensoría del Pueblo</i> .....	332
8.5. <i>El control disciplinario y fiscal en los entes territoriales</i> .....	333

## PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN

Si hay algo que pueda explicar la evolución de las ideas, del pensamiento político y, en definitiva, la historia de un país, es su carta constitucional. El profesor Germán Alfonso López Daza, doctor en Derecho por la Universidad de París y Director de la Maestría en Derecho Público de la Universidad Surcolombiana de Colombia, consciente de ello se dio a la ambiciosa tarea de analizar la Constitución Política de Colombia a través de sus títulos, capítulos y reformas, para darnos a conocer un manual de clase ágil e instructivo, no sólo para la formación de los abogados, sino de cualquier profesional que quiera adentrarse en la cátedra de la paz y el posconflicto. Tal y como lo relata en sus primeras páginas, el doctor López emprendió la escritura de este afortunado libro que aquí presentamos, que supera con una metodología particular, el vacío bibliográfico no solo en el área del Derecho Constitucional Colombiano sino también en Historia, Ciencia Política y demás disciplinas afines.

En las partes, títulos y capítulos, apoyados en acertada bibliografía, López Daza consigue una bien lograda síntesis académica, actualizada con la doctrina más apropiada y la jurisprudencia marcadora de línea en los conceptos del constitucionalismo colombiano, desde que la Asamblea Nacional Constituyente de 1991 creó el texto, hasta la adopción del Acuerdo Final para la construcción de una paz estable y duradera. Por su carácter novedoso y de estímulo para permanentes consultas, destacamos las diferentes secciones del libro, que nos permite también estudiar la política como ciencia de nuestro tiempo.