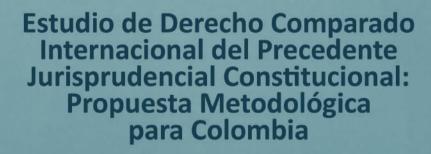


arado Internacional del Precedente Propuesta Metodológica para Colombia Estudio de Derecho Compa Jurisprudencial Constitucional:



Instituto de Estudios del Ministerio Público Procuraduría General de la Nación





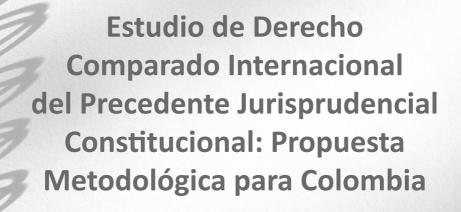
Instituto de estudios del Ministerio Público – IEMP IEMP Carrera 5 No. 15-80, piso 16 Bogotá D.C.; Colombia PBX: 587 87 50 ext. 11621 http://www.procuraduria.gov.co/iemp



Instituto de Estudios del Ministerio Pú<u>blico</u>



PROCURADURIA



Instituto de Estudios del Ministerio Público Procuraduría General de la Nación





Estudio de Derecho Comparado Internacional del Precedente Jurisprudencial Constitucional: Propuesta Metodológica para Colombia

© Procuraduría General de la Nación, 2018 © Instituto de Estudios del Ministerio Público (IEMP) 2018

Fernando Carrillo Flórez

Procurador general de la nación

Director

Carlos Arturo Moreno Orduz

Autora principal

Natalia Ruiz Morato

Colaboradores

David Ernesto Llinás Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García

Cordinador editorial

Luis Enrique Martínez Ballen

Diseño y diagramación

Natalia del Pilar Cerón Franco

Impresión y corrección de estilo

Imprenta Nacional de Colombia

Edición

Instituto de estudios del Ministerio Público – IEMP IEMP Carrera 5 No. 15-80, piso 16 Bogotá D.C.; Colombia PBX: 587 87 50 ext. 11621 http://www.procuraduria.gov.co/iemp

ISBN: 978-958-734-236-9

Esta publicación fue editada y financiada por el Instituto de Estudios del Ministerio Público.

Las opiniones expresadas en el presente documento son responsabilidad del autor y no comprometen a la Procuraduría General de la Nación, ni al Instituto de Estudios del Ministerio Público.

Abril, 2018.



Fernando Carrillo Flórez **Procurador general de la nación**

Juan Carlos Cortés González Viceprocurador general de la nación

Carlos Mario Molina Betancur

Director Instituto de Estudios del Ministerio Público



Tabla de contenido

I.		jurisprudencia constitucional, sus partes decisivas y su obligatoriedad. Irlos Arturo Moreno Orduz9					
II.	del	etodología del estudio de derecho comparado internacional I precedente jurisprudencial constitucional y propuesta metodológica ra Colombia. Carlos Arturo Moreno Orduz, David Ernesto nas Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato					
III.	La jurisprudencia constitucional en el derecho alemán. Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato						
	1.	El sistema	de fuentes en el derecho alemán	19			
	2.	La jurisprud	dencia constitucional en el sistema de fuentes alemán	20			
		2.1. Efecto	s procesales de las decisiones judiciales	22			
	3.	El carácter	vinculante- sentido material de las decisiones del BVERFG	26			
	4.	. Dimensión vertical y horizontal de los efectos vinculantes de las decisiones del BVERFG					
	5.	Metodolog	gía del precedente judicial en Alemania. Natalia Ruiz Morato	30			
IV.			ia constitucional en el derecho colombiano. inas Alfaro, Carlos Arturo Moreno Orduz y Natalia Ruiz Morato	33			
	1.	El sistema de fuentes en el derecho colombiano					
		1.1 El articulo 230 de la Constitución Política y el papel de la Jurisprudencia en Colombia					
	2.	Ubicación del precedente judicial en el sistema de fuentes en el derecho colombiano					
		2.1 Evoluci sobre e	ón de la jurisprudencia de la Corte Constitucional I precedente judicial	42			
			ión de la jurisprudencia del Consejo de Estado colombiano el precedente judicial	52			
		2.2.1	Aceptación indirecta de la obligatoriedad delprecedente en el debate de la procedencia de la acción de tutela contra providencias judiciales	52			
		2.2.2	La doctrina del precedente en el Consejo de Estado desde las sentencias de unificación del artículo 270 de la Ley 1437 de 2011	58			
	3.	B. El carácter vinculante del precedente jurisprudencial constitucional					
	4.	Dimensión vertical y horizontal del precedente jurisprudencial constitucional					
	5.		gía del precedente jurisprudencial en Colombia. esto Llinas Alfaro	65			
		5.1. La met	odología del precedente según el profesor Diego López Medina	66			

		5.1.1	El autovinculo al precedente en los altos tribunales de justicia en Colombia	66
		5.1.2	Metodología de ubicación del precedente jurisprudencial	70
		5.1.3	Técnica de indagación jurisprudencial retrospectiva	73
			odología del precedente según Rodrigo Uprimny, a Fuentes, Catalina Botero y Juan Fernando Jaramillo	76
		5.2.1.	Introducción	76
		5.2.2	Elaboración de conceptos normativos y fichas sintéticas con base en las decisiones de las altas cortes	79
		5.2.3	Componente histórico en la metodología del precedente propuesa por los autores	84
		5.2.4	Aspectos comunes en las metodologías	86
			esta de metodología del precedente para la Corte Constitucional de casación laboral de la Corte Suprema de Justicia	87
		5.3.1	Introducción	87
		5.3.2	Los tres aspectos metodológicos	88
		5.3.3	El uso de las fichas sintéticas de Rodrigo Uprimny et al. en comparación con la propuesta de Buitrago del precedente de la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia colombiana	90
V.			cia constitucional en el derecho chileno. David Ernesto Llinas Ruiz Morato	94
	1.	Sistema de	e fuentes en el Derecho Chileno	95
	2.		del precedente jurisprudencial dentro del sistema jurídico	
	3.		s procesales del precedente jurisprudencial vinculante del presente jurisprudencial constitucional	
	3. 4.		i vertical y horizontal del precedente jurisprudencial	
	5.		gía del precedente en Chile. David Ernesto Llinas Alfaro	
VI.			cia constitucional en el derecho español. LLinas Alfaro y Natalia Ruiz Morato	103
	1.		e fuentes en el Derecho español	
	2.		del precedente jurisprudencial dentro del sistema jurídico español	
	3.		vinculante del precedente jurisprudencial constitucional	
	4.		vertical y horizontal del precedente jurisprudencial	
	5.	_	ía del precedente judicial en España. David Ernesto Llinas Alfaro	
			edente judicial en las sentencias del Tribunal Supremo	11/
			es metodológicos para el hallazgo de la ratio a partir efensa institucional de los derechos fundamentales	123
			ología del precedente en el marco del recurso de amparo	400
			las resoluciones judiciales	
		5.3.1	Justificacion	130

		5.3.2	Recurso de amparo contra Resoluciones Judiciales	130		
		5.4.Metod	ología del precedente en el Tribunal Constitucional	133		
		5.4.1	Elementos para determinar cuando no hay respeto por el precedente	133		
		5.4.2	La carga de probar una línea jurisprudencial	139		
		5.4.3	La relativa facilidad para elaborar líneas jurisprudenciales en España	143		
VII.			ia constitucional en el derecho norteamericano.			
	Jorg	ge Ricardo P	alomares García y Natalia Ruiz Morato	144		
	1.	Sistema de	fuentes en el Derecho norteamericano	145		
	2.	La jurispru	dencia constitucional en el sistema de fuentes norteamericano	146		
	3.	Efectos pro	ocesales del precedente jurisprudencial	148		
	4.	El carácter en el sister	vinculante de la jurisprudencia constitucional ma de fuentes norteamericano	148		
	5.	Dimensión de las deci	vertical y horizontal de los efectos vinculantes siones constitucionales	152		
	6.	Metodolog Natalia Rui	gía del precedente judicial en el derecho norteamericano. iz Morato	154		
		6.1 Introdu	ıcción	154		
		6.2. La doc	trina del stare decisis	155		
		6.2.1.	Diferencia de la doctrina del stare decisis y la res judicata	156		
		6.2.2.	Relación de la doctrina del stare decisis y teorías argumentativas	157		
		6.2.3.	Relación entre la doctrina del stare decisis y la Doctrina de la <i>Ratio Decidendi</i>	160		
		6.2.4.	Metodologías de la doctrina del Stare Decisis	161		
			etrina de la <i>Ratio Decidendi</i> y métodos odologías de su determinación y aplicación	160		
	6.			109		
VIII			os casos de análisis en el estudio comparativo. Ioreno Orduz, David Ernesto LLinas Alfaro,			
	Jorg	ge Ricardo P	alomares García y Natalia Ruiz Morato	176		
IX.			netodología del análisis jurisprudencial para Colombia basada en erecho comparado internacional. Natalia Ruiz Morato	186		
			ion de la Sentencia			
			s de la Sentencia			
	3.		de los problemas Jurídicos			
	4. 5.		de la ratio decidiencia y decisión			
	5. 6.		del stare decisis por medio de la citación histórica de la Jurisprudencia del Salvamento del Votodi			
Χ.			consideraciones. Carlos Arturo Moreno Orduz, David			
۸.			Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz	204		
IX		Referencias Bibliográficas				

METORES

Este libro es producto de la investigación "estudio de derecho comparado internacional del precedente jurisprudencial constitucional" de los años 2014 y 2015 y de la investigación "Propuesta metodológica para el análisis jurisprudencial "del año 2016 que realizó el Instituto de Estudios del Ministerio Público con el siguiente equipo de investigadores, quienes a su vez son los autores de los capítulos del libro.

Carlos Arturo Moreno Orduz. Abogado de la Universidad Autónoma de Colombia (1988), con estudios de posgrado en Derecho Constitucional y Ciencias Políticas de la Universidad Nacional de (1990), en Derecho Penal y Criminología de la Universidad Autónoma de Colombia (1988) y en Derecho Procesal de la Universidad Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario (2008), quien está vinculado a la Procuraduría General de la Nación desde 1991. Se ha desempeñado en diversos cargos de carrera administrativa y desde el año 2008 es investigador de la línea de investigación de estudios jurídicos del Instituto de Estudios del Ministerio Público. En esta obra fue el director de los proyectos de investigación que produjeron este libro del Instituto de Estudios del Ministerio Público.

Natalia Ruiz Morato, Phd de la Universidad Nacional de Colombia (2015), Master in internacional studies de Korea University (2008) y abogada de la Universidad Nacional de Colombia (2004). Es docente universitaria en varias Universidades de Colombia a nivel de pregrado y posgrado. Ha sido profesora visitante de Beijing Foreign Studies University. Se ha desempeñado como consultora de instituciones públicas y privadas en temas de Derecho y Desarrollo. Es coordinadora de la línea de investigación Constitucionalización del sistema internacional y de las culturas no occidentales del grupo de investigación Constitucionalismo Comparado de la Universidad Nacional de Colombia. Fue la investigadora principal en los proyectos de investigación (2014-2016) y editora del libro.

David Ernesto Llinas Alfaro, Candidato a Doctor, Magister en derecho (2012), Especialista en derecho administrativo (2010) y Abogado (2007) de la Universidad Nacional de Colombia. Abogado litigante y profesor de derecho constitucional y sistemas jurídicos de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional de Colombia. Coordinador la línea de investigación El estado moderno: teoría e historia del grupo de investigación Constitucionalismo Comparado de la Universidad Nacional de Colombia. Fue investigador en la segunda etapa (2015) del proyecto en los sistemas jurídicos de Chile, España y Colombia.

Jorge Ricardo Palomares García, Candidato a Doctor en Derecho, Universität Konstnaz-Alemania. Magister en Derecho (Legum Magister), Universität Konstanz-Alemania y Abogado de la Universidad Santo Tomás. Docente Universitario en varias Universidades en Colombia. Fue investigador en la primera etapa del proyecto (2014) en los sistemas jurídicos de Alemania y Estados Unidos.