



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

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

Instituto de Estudios del Ministerio Público
Procuraduría General de la Nación

Carlos Arturo Moreno Orduz
Director

Natalia Ruiz Morato
Autora Principal



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 Público



PROCURADURIA
GENERAL DE LA NACION

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

Instituto de Estudios del Ministerio Público
Procuraduría General de la Nación

Carlos Arturo Moreno Orduz

Director

Natalia Ruiz Morato

Autora Principal



*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.



**PROCURADURIA
GENERAL DE LA NACION**

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. La jurisprudencia constitucional, sus partes decisivas y su obligatoriedad. Carlos Arturo Moreno Orduz.....	9
II. Metodología del estudio de derecho comparado internacional del precedente jurisprudencial constitucional y propuesta metodológica para Colombia. Carlos Arturo Moreno Orduz, David Ernesto Llinas Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato	15
III. La jurisprudencia constitucional en el derecho alemán. Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato	18
1. El sistema de fuentes en el derecho alemán	19
2. La jurisprudencia constitucional en el sistema de fuentes alemán.....	20
2.1. Efectos 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.....	18
5. Metodología del precedente judicial en Alemania. Natalia Ruiz Morato	30
IV. La jurisprudencia constitucional en el derecho colombiano. David Ernesto Llinas Alfaro, Carlos Arturo Moreno Orduz y Natalia Ruiz Morato	33
1. El sistema de fuentes en el derecho colombiano.....	34
1.1 El artículo 230 de la Constitución Política y el papel de la Jurisprudencia en Colombia	35
2. Ubicación del precedente judicial en el sistema de fuentes en el derecho colombiano	40
2.1 Evolución de la jurisprudencia de la Corte Constitucional sobre el precedente judicial	42
2.2 Evolución de la jurisprudencia del Consejo de Estado colombiano sobre el precedente judicial	52
2.2.1 Aceptación indirecta de la obligatoriedad del precedente 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. El carácter vinculante del precedente jurisprudencial constitucional.....	60
4. Dimensión vertical y horizontal del precedente jurisprudencial constitucional.....	61
5. Metodología del precedente jurisprudencial en Colombia. David Ernesto Llinas Alfaro.....	65
5.1. La metodología 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
5.2	La metodología del precedente según Rodrigo Uprimny, Adriana 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 propuesta por los autores	84
5.2.4	Aspectos comunes en las metodologías	86
5.3.	Propuesta de metodología del precedente para la Corte Constitucional y Sala 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.	La jurisprudencia constitucional en el derecho chileno. David Ernesto Llinas Alfaro y Natalia Ruiz Morato	94
1.	Sistema de fuentes en el Derecho Chileno	95
2.	Ubicación del precedente jurisprudencial dentro del sistema jurídico	96
2.1.	Efectos procesales del precedente jurisprudencial	97
3.	El carácter vinculante del presente jurisprudencial constitucional	98
4.	Dimensión vertical y horizontal del precedente jurisprudencial	99
5.	Metodología del precedente en Chile. David Ernesto Llinas Alfaro	101
VI.	La jurisprudencia constitucional en el derecho español. David Ernesto Llinas Alfaro y Natalia Ruiz Morato	103
1.	Sistema de fuentes en el Derecho español	104
2.	Ubicación del precedente jurisprudencial dentro del sistema jurídico español	106
3.	El carácter vinculante del precedente jurisprudencial constitucional	110
4.	Dimensión vertical y horizontal del precedente jurisprudencial	113
5.	Metodología del precedente judicial en España. David Ernesto Llinas Alfaro	113
5.1.	El precedente judicial en las sentencias del Tribunal Supremo	117
5.2.	Apuntes metodológicos para el hallazgo de la ratio a partir de la defensa institucional de los derechos fundamentales	123
5.3.	Metodología del precedente en el marco del recurso de amparo contra las resoluciones judiciales	130
5.3.1	Justificación	130

5.3.2	Recurso de amparo contra Resoluciones Judiciales	130
5.4.	Metodología 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.	La jurisprudencia constitucional en el derecho norteamericano.	
	Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato	144
1.	Sistema de fuentes en el Derecho norteamericano	145
2.	La jurisprudencia constitucional en el sistema de fuentes norteamericano	146
3.	Efectos procesales del precedente jurisprudencial	148
4.	El carácter vinculante de la jurisprudencia constitucional en el sistema de fuentes norteamericano	148
5.	Dimensión vertical y horizontal de los efectos vinculantes de las decisiones constitucionales	152
6.	Metodología del precedente judicial en el derecho norteamericano. Natalia Ruiz Morato.....	154
6.1	Introducción.....	154
6.2.	La doctrina 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
6.3.	La Doctrina de la <i>Ratio Decidendi</i> y métodos y metodologías de su determinación y aplicación	169
VIII.	Similitudes en los casos de análisis en el estudio comparativo.	
	Carlos Arturo Moreno Orduz, David Ernesto Llinas Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz Morato	176
IX.	Propuesta de metodología del análisis jurisprudencial para Colombia basada en el análisis de derecho comparado internacional. Natalia Ruiz Morato	186
1.	Identificación de la Sentencia	188
2.	Los Hechos de la Sentencia.....	188
3.	Ubicación de los problemas Jurídicos	190
4.	Ubicación de la ratio decidencia y decisión	191
5.	Ubicación del stare decisis por medio de la citación histórica de la Jurisprudencia	194
6.	Ubicación del Salvamento del Voto	200
X.	Conclusiones y consideraciones. Carlos Arturo Moreno Orduz, David Ernesto Llinas Alfaro, Jorge Ricardo Palomares García y Natalia Ruiz	204
IX.	Referencias Bibliográficas.....	214

AUTORES

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 Ordúz. 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 International 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 Konstanz-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.