

# La Decisión Judicial

Javier Tamayo Jaramillo

**Análisis de la jurisprudencia  
de la Corte Constitucional**

**Tomo II**

**Reimpresión 2022**



---

---

LA DECISIÓN JUDICIAL  
TOMO II

Reimpresión 2022

---

---

---

---

I.S.B.N 978-958-731-069-6

I.S.B.N Digital 978-628-7529-50-2

© Javier Tamayo Jaramillo - 2022

*tamajillo@hotmail.com*

© Editorial Diké - 2022

www.editorialdike.com

Fotografía carátula: *José Luis Ruiz Vélez*

---

**Editorial Diké S.A.S.**

Cel.: 301 242 7399 - e-mail: dikesascomercial@gmail.com

Medellín - Colombia

**Bogotá D.C. Librería**

Calle 23 sur # 27- 41 Barrio Santander Tel.: 704 6822

Cel.: 301 242 7399 - e-mail: dikesasgerencia@gmail.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: dikesas.diagramacion@gmail.com

**La Decisión Judicial Tomo II 1ra ed. 2011.**

**Reimpresión julio del 2022.**

**La reimpresión de esta obra se terminó en los talleres de Termimpresos**

**Calle 72 Sur No. 43A-18 Cel.: 3116473467 e-mail: craulq@yahoo.com**

**Medellín - Colombia**

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.

---

---

---

JAVIER TAMAYO JARAMILLO  
*Profesor universitario*  
*Exmagistrado de la Corte Suprema de Justicia*

LA DECISIÓN JUDICIAL  
TOMO II

Reimpresión 2022





Editorial Diké S.A.S.  
Eduardo Quiceno Álvarez  
Presidente Honorario del Comité Editorial



# TABLA DE CONTENIDO

## PARTE SEGUNDA

### *LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL EN LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA*

1.	INTRODUCCIÓN Y PLAN.....	17
----	--------------------------	----

## CAPÍTULO PRIMERO

### *LA TEORÍA VALORISTA DE LA INTERPRETACIÓN EN LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA*

2.	INTRODUCCIÓN.....	19
3.	INEXISTENCIA DE UNA LÍNEA INTERPRETATIVA DEFINIDA.....	19
4.	PLAN .....	22

## SECCIÓN I

### LA JURISPRUDENCIA VALORISTA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL

5.	LA INTERPRETACIÓN VALORISTA DE LA DOCTRINA COLOMBIANA.....	25
6.	EL MÉTODO TELEOLÓGICO-AXIOLÓGICO .....	25
7.	DESCONOCIMIENTO DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD .....	28

**SUBSECCIÓN I**

**SENTENCIA FUNDAMENTAL DE LA CORTE CONSTITUCIONAL  
SOBRE INTERPRETACIÓN DEL DERECHO T-406-92**

8.	OBSERVACIÓN PREVIA.....	28
9.	EXPOSICIÓN Y CRÍTICA A LA SENTENCIA T- 406-92.....	29
10.	SENTENCIA T-153-98.....	78

**SECCIÓN II**

**ARGUMENTOS ADICIONALES CONTRA LA JURISPRUDENCIA  
DE LA CORTE CONSTITUCIONAL**

11.	REMISIÓN.....	81
12.	LA CORTE CONSTITUCIONAL ACUDE INDISTINTAMENTE A LA INTERPRETACIÓN VALORISTA O A LA POSITIVISTA .....	81
13.	LA INTERPRETACIÓN DE LA CORTE ESTÁ MONTADA EN CRITERIOS METAFÍSICOS INDEMOSTRABLES, Y POR LO TANTO IMPOSIBLES DE ARGUMENTAR RACIONALMENTE .....	82
14.	PELIGROS DE TOTALITARISMO CON ESTE MÉTODO VALORISTA DE INTERPRETACIÓN .....	85
15.	¿QUÉ SE ENTIENDE POR GUARDIÁN DE LA CONSTITUCIÓN? .....	88
16.	¿PARA SER GUARDIÁN DE LA CONSTITUCIÓN SE DEBE DESCONOCER TEXTOS CONSTITUCIONALES FUNDAMENTALES? .....	89
17.	LA CORTE CON SU DECISIONISMO SE ARROGA LA SOBERANÍA VIOLANDO ASÍ LA CONSTITUCIÓN .....	92

**SECCIÓN III**

**SENTENCIA (SU-111-97) DE LA CORTE, QUE RESPETA LA  
LEY Y LAS COMPETENCIAS DEL LEGISLADOR**

18.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	95
19.	ANÁLISIS DE LA SENTENCIA SU- 111- 97.....	96
20.	ESTADO ACTUAL DEL PROBLEMA Y CONCLUSIÓN .....	107

TABLA DE CONTENIDO

---

**SECCIÓN IV**

**LECTURAS**

**LA OPINIÓN DE LA DOCTRINA CONTRARIA AL ACTIVISMO  
DE LOS TRIBUNALES CONSTITUCIONALES**

21. NECESIDAD DE LARGAS CITAS .....109

**SUBSECCIÓN I**

**LA DOCTRINA COLOMBIANA QUE SE OPONE AL ACTIVISMO  
INCONTROLADO DE LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL**

22. OPINIÓN DEL PROFESOR CARLOS MARIO MOLINA B.....110  
23. OPINIÓN DEL PROFESOR FABRICIO MANTILLA .....114

**SUBSECCIÓN II**

**LA DOCTRINA COMPARADA QUE SE OPONE AL  
ACTIVISMO INCONTROLADO DE LOS JUECES**

24. OPINIÓN DE LUIS PRIETO SANCHÍS.....117  
25. OPINIÓN DE RICARDO GUASTINI .....118  
25.BIS OPINIÓN DE LUIGI FERRAJOLI .....119

**CAPÍTULO SEGUNDO**

**LA INFLUENCIA DEL DECISIONISMO DE CARL SCHMITT EN LA  
INTERPRETACIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL**

26. INTRODUCCIÓN Y PLAN.....121  
27. SCHMITT EN BOGOTÁ.....121

TABLA DE CONTENIDO

---

**SECCIÓN I**

**PERFIL BIOGRÁFICO E INFLUENCIA HISTÓRICA DE  
SCHMITT EN EL DERECHO CONTEMPORÁNEO**

28. SCHMITT COMO IDEÓLOGO DEL TOTALITARISMO NAZISTA .....123  
29. RESURGIMIENTO CAMUFLADO DE LA OBRA DE SCHMITT .....125

**SECCIÓN II**

**LÓPEZ MEDINA Y SU APRECIACIÓN SOBRE LA INFLUENCIA DE SCHMITT  
EN LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL DE LA CORTE**

30. LÓPEZ MEDINA Y LAS DOS CONSTITUCIONES DE SCHMITT .....127  
31. ANÁLISIS DE LA EXPOSICIÓN DE LÓPEZ MEDINA .....137  
32. LA CONSTITUCIÓN JURÍDICO-POSITIVA DEL ESTADO DE DERECHO .....138  
33. LA CONSTITUCIÓN MATERIAL O DE HECHO DE SCHMITT.....141

**SECCIÓN III**

**ANÁLISIS DE ALGUNOS CONCEPTOS TOTALITARISTAS  
DE LA OBRA DE CARL SCHMITT**

34. INFLUENCIA DE RUDOLF SMEND EN LA OBRA DE SCHMITT.....145  
35. SCHMITT Y SU CONCEPTO DE CONSTITUCIÓN VERDADERA .....147  
36. CRÍTICA DE HELLER A LA CONSTITUCIÓN DECISIONISTA Y  
ANTINORMATIVA DE SCHMITT .....152  
37. LA CONSTITUCIÓN ESCRITA O LEY CONSTITUCIONAL SEGÚN SCHMITT .....153  
38. SCHMITT DESCONOCE POR COMPLETO LA IMPORTANCIA DEMOCRÁTICA  
DEL PARLAMENTO.....162  
39. LA CONSTITUCIÓN MATERIAL DE SCHMITT CONDUCE AL TOTALITARISMO  
PUES EL FÜHRER ES EL REPRESENTANTE ONNIPOTENTE DEL PUEBLO .....163  
40. SCHMITT SUPONE LA SUPRESIÓN DE LAS MINORÍAS POLÍTICAS, ÉTNICAS Y  
RACIALES EN EL ESTADO TOTALITARIO .....166  
41. PARA SCHMITT LA PUESTA EN VIGENCIA DE UNA CONSTITUCIÓN PROPIA  
DE UN ESTADO DE DERECHO NO AGOTA EL PODER CONSTITUYENTE .....169  
42. SCHMITT Y EL MARXISMO .....171  
43. ¿LA CORTE CONSTITUCIONAL ES EL VERDADERO SOBERANO EN COLOMBIA?....172

## **CAPÍTULO TERCERO**

### **DESCONOCIMIENTO DE LA CONSTITUCIÓN POR PARTE DE LA CORTE CONSTITUCIONAL**

44.	OBLIGACIÓN DE SOMETERSE AL ESTADO DE DERECHO.....	177
45.	DOCTRINA QUE DEFIENDE EL RESPETO POR LA CONSTITUCIÓN EN SENTIDO JURÍDICO POSITIVO.....	179
46.	OPINIÓN DE BOCKENFORDE .....	180
47.	OPINIÓN DE LUÍS PRIETO SANCHÍS.....	181
48.	OPINIÓN DE PÉREZ LUÑO .....	181
49.	PLAN .....	183

#### **SECCIÓN I**

##### **LAS SENTENCIAS MANIPULATIVAS**

50.	EN QUÉ CONSISTEN .....	185
51.	EJEMPLO DE UNA CORRECTA INTERPRETACIÓN CONDICIONADA.....	188
52.	EJEMPLO EXTREMO DE INTROMISIÓN DE LA CORTE EN EL PODER LEGISLADOR (C-038/96).....	189
53.	CRÍTICA AL FALLO ANTERIOR .....	190
54.	LA DOCTRINA EN EL DERECHO COMPARADO .....	192

#### **SECCIÓN II**

##### **COMPETENCIA DEL PARLAMENTO O DEL PUEBLO MEDIANTE REFERENDO PARA REFORMAR LA CONSTITUCIÓN**

55.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA Y PLAN.....	197
-----	--	-----

#### **SUBSECCIÓN I**

##### **PRINCIPIOS GENERALES SOBRE LA COMPETENCIA PARA CAMBIAR LA CONSTITUCIÓN EN COLOMBIA**

56.	CONSTITUCIONES RÍGIDAS Y CONSTITUCIONES FLEXIBLES .....	197
57.	LEGISLACIÓN COMPARADA .....	199
58.	TEXTOS CONSTITUCIONALES COLOMBIANOS .....	200
59.	LA COMPETENCIA DEL PARLAMENTO PARA REFORMAR LA CONSTITUCIÓN SEGÚN SCHMITT.....	211

## TABLA DE CONTENIDO

---

### SUBSECCIÓN II

#### COMPETENCIA DEL PUEBLO PARA REFORMAR MEDIANTE REFERENDO LA CONSTITUCIÓN (SENTENCIA C-551 DE 2003)

- 60. DESCONOCIMIENTO PURO Y SIMPLE DE LOS TEXTOS CONSTITUCIONALES .....214
- 61. CONSIDERANDOS DE LA SENTENCIA C-551 DE 2003 SOBRE EL REFERENDO.....220

### SUBSECCIÓN III

#### COMPETENCIA DEL PARLAMENTO PARA REFORMAR MEDIANTE ACTO LEGISLATIVO LA CONSTITUCIÓN (C 1040-5)

- 62. LOS HECHOS.....248
- 63. SENTENCIA C-1040/05, EXP. 1645 .....249
- 64. MAGISTRAL SALVAMENTO DE VOTO DEL DOCTOR HUMBERTO SIERRA PORTO...280

## CAPÍTULO CUARTO

### EL PRECEDENTE JUDICIAL OBLIGATORIO

- 65. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....339
- 66. AUTORIDAD MORAL Y CIENTÍFICA DE LA JURISPRUDENCIA.....340
- 67. OBSERVACIÓN PREVIA Y PLAN .....342

### SECCIÓN I

#### LEGÍTIMA INTERPRETACIÓN DEL ARTÍCULO 230 C.P. DE LA CONSTITUCIÓN

- 68. SISTEMA DE NORMAS APLICABLES.....343
- 69. COLOMBIA ES UN ESTADO SOCIAL DE DERECHO .....343
- 70. PRINCIPIO CONSTITUCIONAL DE IGUALDAD FRENTE A LA LEY.....344
- 71. COLOMBIA ES UN SISTEMA DE DERECHO ESCRITO. PRINCIPIO DE LEGALIDAD ....344
- 72. EL IMPERO DE LA LEY COMO MECANISMO CONSTITUCIONAL PARA  
GARANTIZAR LOS DOS PRINCIPIOS ANTERIORES .....345
- 73. CONCLUSIÓN.....346

### SECCIÓN II

#### ANÁLISIS DE LA JURISPRUDENCIA QUE VUELVE OBLIGATORIO EL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL

- 74. ANÁLISIS DE LA SENTENCIA PARADIGMÁTICA: C- 836/2001 .....347

**SECCIÓN III**

**CRÍTICA A LA DOCTRINA COLOMBIANA QUE DEFIENDE EL  
PRECEDENTE CONSTITUCIONAL OBLIGATORIO**

75.	FINALIDAD DE ESTA DOCTRINA EN COLOMBIA.....	443
76.	CRÍTICA ADICIONAL A LA DOCTRINA DEL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL OBLIGATORIO .....	444
77.	ARGUMENTOS DE HERMENÉUTICA.....	446
78.	ARGUMENTOS DE LÓPEZ MEDINA .....	449
79.	ARGUMENTOS DE BERNAL PULIDO .....	458
80.	PREVARICATO DE LOS JUECES QUE DESCONOCEN LA JURISPRUDENCIA.....	495
81.	EL PRECEDENTE OBLIGATORIO Y EL RECURSO DE CASACIÓN.....	497
82.	EL PRECEDENTE OBLIGATORIO EN LAS LEYES 1395 DE 2010 Y 1437 DE 2011 .....	507

**SECCIÓN IV**

**VIOLACIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL  
DE SUS PRECEDENTES OBLIGATORIOS**

83.	INCOHERENCIA DE LA CORTE .....	521
-----	--------------------------------	-----

**SUBSECCIÓN I**

**LA EDUCACIÓN Y LA LIBERTAD DE CULTOS**

84.	TRATAMIENTO DESIGUAL.....	522
85.	SENTENCIA T. 588-98 .....	523
86.	SENTENCIA T. 726-05 .....	528

**SUBSECCIÓN II**

**EL PRECEDENTE OBLIGATORIO Y LA CONSTITUCIONALIDAD  
DE LOS TRATADOS INTERNACIONALES**

87.	CASOS RELATIVOS AL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD SOBRE TRATADOS INTERNACIONALES.....	541
-----	---	-----

**SUBSECCIÓN III**

**LA DESIGUALDAD DE PRECEDENTES JURISPRUDENCIALES  
EN MATERIA DE PENSIONES**

(88 A 100 RESERVADOS) .....	547
-----------------------------	-----

## TABLA DE CONTENIDO

---

### **SUBSECCIÓN IV LA TRISTE HISTORIA JURISPRUDENCIAL SOBRE LA INMUNIDAD PARLAMENTARIA (SU.047/99)**

101.	DE QUÉ SE TRATA .....	548
102.	CONTENIDO DE LA SENTENCIA.....	550
103.	MAGISTRAL Y VALIENTE SALVAMENTO DE VOTO DE LOS MAGISTRADOS EDUARDO CIFUENTES MUÑOZ, Y ROBERTO HERRERA VERGARA, A LA SENTENCIA SU.047/99 .....	595

### **CAPÍTULO QUINTO APLICACIÓN VÍA TUTELA DE LOS DERECHOS SOCIALES, ECONÓMICOS Y CULTURALES**

104.	EN QUÉ CONSISTEN .....	737
105.	PLAN .....	740

### **SECCIÓN I LOS DERECHOS SOCIALES Y ECONÓMICOS EN LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA**

106.	CÓMO SE APLICAN LOS DERECHOS ECONÓMICOS O PRESTACIONALES.....	741
107.	POSICIÓN PERSONAL.....	744
108.	QUÉ DICE LA CONSTITUCIÓN.....	748
109.	POSICIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL .....	750
110.	SENTENCIA T-406-92.....	752
111.	SENTENCIA T-153-98.....	783
112.	CRÍTICA.....	784
113.	SOLUCIÓN.....	788
114.	VEAMOS A LA CORTE GOBERNANDO Y DISTRIBUYENDO EL PRESUPUESTO -FALLO T-153-98, QUE ORDENA LA CONSTRUCCIÓN DE CÁRCELES .....	789

### **SECCIÓN II REFLEXIONES PROPIAS Y ANÁLISIS DE LA DOCTRINA**

115.	¿EN LA APLICACIÓN DIRECTA DE LOS DERECHOS PRESTACIONALES SE PONDERAN DERECHOS DE RICOS Y DE POBRES, O DE POBRES ENTRE SÍ?.....	795
------	---	-----

116.	CONCLUSIÓN PERSONAL.....	797
117.	LA POSICIÓN DE LA DOCTRINA MÁS PROGRESISTA SOSTIENE EL PUNTO DE VISTA QUE DEFIENDO .....	799
118.	OPINIÓN DE ALEXY.....	800
119.	OPINIÓN DE DWORKIN SOBRE EL MISMO TEMA .....	804
120.	OPINIÓN DE PECES BARBA SOBRE EL MISMO TEMA .....	805
121.	POSICIÓN DEL PROFESOR LÓPEZ MEDINA .....	808
122.	POSICIÓN DEL DOCTOR RODOLFO ARANGO .....	810
123.	FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS SOCIALES O ECONÓMICOS SEGÚN ARANGO.....	810
124.	SEGÚN ARANGO LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA ESTÁ VINCULADA DIRECTAMENTE A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	815
125.	CUÁNDO SEGÚN ARANGO SON APLICABLES DIRECTAMENTE LOS DERECHOS ECONÓMICOS Y SOCIALES .....	828
126.	CRÍTICA A LA TEORÍA DEL PROFESOR ARANGO.....	841
127.	VERIFICACIÓN DE LA IMPOSIBILIDAD DE APLICAR A TODOS LOS NECESITADOS EL MÍNIMO VITAL A PUNTA DE TUTELAS .....	850
128.	¿LA SOLUCIÓN? .....	855
129.	LA INEFICACIA DE LA LEY 100 DEMUESTRA MI PUNTO DE VISTA .....	856
130.	LA NO REGRESIÓN DE LOS DERECHOS PRESTACIONALES YA OTORGADOS.....	859
	ÍNDICE DE MATERIAS .....	861