



# CONSTITUCIONALISMO DELIBERATIVO

ESTUDIO SOBRE EL IDEAL DELIBERATIVO  
DE LA DEMOCRACIA Y LA DOGMÁTICA  
CONSTITUCIONAL DEL PROCEDIMIENTO  
PARLAMENTARIO

LEONARDO GARCÍA JARAMILLO



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO  
INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

# CONSTITUCIONALISMO DELIBERATIVO

Estudio sobre el ideal deliberativo de la democracia  
y la dogmática constitucional del procedimiento parlamentario

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS  
Serie DOCTRINA JURÍDICA, núm. 727

---

COORDINACIÓN EDITORIAL

Lic. Raúl Márquez Romero  
*Secretario Técnico*

Lic. Wendy Vanesa Rocha Cacho  
*Jefa del Departamento de Publicaciones*

Gilda Bautista Ravelo  
*Cuidado de la edición*

José Antonio Bautista Sánchez  
*Formación en computadora*

Héctor Yeraldo Arias Alamilla  
*Apoyo editorial*

Edgar Daniel Martínez Sánchez  
*Elaboración de portada*

LEONARDO GARCÍA JARAMILLO

# CONSTITUCIONALISMO DELIBERATIVO

Estudio sobre el ideal deliberativo  
de la democracia y la dogmática  
constitucional del procedimiento  
parlamentario



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO  
INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS  
México, 2015

Primera edición: 7 de septiembre de 2015

DR © 2015. Universidad Nacional Autónoma de México

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva s/n  
Ciudad de la Investigación en Humanidades  
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 978-607-02-6885-4

*A mi mamá: Gloria Inés,  
por enseñarme lo que significa el amor incondicional.*

*Y a los profesores  
Mauricio García Villegas, Laura Clérico,  
Rodolfo Arango y Roberto Gargarella,  
con perennes y sinceros sentimientos de afecto y gratitud.*

## CONTENIDO

Prólogo . . . . .	XI
Miguel CARBONELL	
Presentación y agradecimientos. . . . .	1
Introducción . . . . .	5
CAPÍTULO PRIMERO	
CONTEXTO SOCIOPOLÍTICO Y PRIMEROS ELEMENTOS DE LA CONFIGURACIÓN DEL CONSTITUCIONALISMO COLOMBIANO EN 1991 . . . . .	
	23
I. Introducción. . . . .	23
II. Antecedentes de la transición constitucional . . . . .	30
III. Amparo político y validación jurídica al movimiento social . . . . .	37
IV. Nacimiento y configuración del constitucionalismo colombiano . . . . .	48
V. El poder del Poder Judicial en una democracia constitucional . . . . .	58
VI. La rigidez constitucional frente a la problemática por su reforma/ sustitución. . . . .	70
1. Constitución maleable y constitucionalismo volátil . . . . .	71
2. Posibilidad de reforma, imposibilidad de sustitución. . . . .	78
VII. Elementos de las transformaciones del constitucionalismo latino- americano . . . . .	89
CAPÍTULO SEGUNDO	
EL NEOCONSTITUCIONALISMO: CONCEPTUALIZACIÓN E INFLUJO EN COLOMBIA . . . . .	
	103
I. Introducción. . . . .	103

II. Problemática y génesis del concepto . . . . .	107
III. Caracterización e intento de conceptualización . . . . .	112
1. Constitución. . . . .	115
2. Derechos . . . . .	118
3. Poder Judicial y jurisprudencia . . . . .	120
IV. El “nuevo derecho” como configuración local del neoconstitucionalismo trasnacional. . . . .	122
1. Nueva Constitución política. . . . .	125
2. Prácticas jurisprudenciales renovadas . . . . .	129
3. Desarrollos teóricos novedosos. . . . .	138
V. Neoconstitucionalismo, constitucionalismo aspiracional y constitucionalismo democrático . . . . .	139

### CAPÍTULO TERCERO

¿CÓMO AUMENTAR LA LEGITIMIDAD DEMOCRÁTICA DE LA CONSTITUCIÓN? LA DEFENSA DEL DELIBERATIVISMO DESDE EL CONSTITUCIONALISMO DEMOCRÁTICO. . . . .	145
I. La configuración democrática del constitucionalismo . . . . .	145
II. El constitucionalismo democrático y los límites a la acción política . . . . .	150
III. ¿Quién tiene la última (o la única) palabra en la interpretación constitucional? . . . . .	153
IV. Los tribunales y la opinión pública. . . . .	158
V. Cómo aumentar la legitimidad democrática de la Constitución. . . . .	163
VI. El origen del constitucionalismo democrático . . . . .	167

### CAPÍTULO CUARTO

LA DOCTRINA JURISPRUDENCIAL DEL ESTADO DE COSAS INCONSTITUCIONAL: RESPUESTA JUDICIAL A LA NECESIDAD DE REDUCIR LA DISOCIACIÓN ENTRE LAS CONSAGRACIONES DE LA NORMATIVIDAD Y LA REALIDAD SOCIAL . . . . .	171
I. Introducción. . . . .	171
II. Progresismo judicial y expansión constitucional material . . . . .	176

III. Progresismo competencialmente no sustitutivo . . . . .	182
IV. Necesidad de intervención judicial en la protección de los derechos constitucionales . . . . .	184
V. La doctrina jurisprudencial del estado de cosas inconstitucional . . . . .	188
Caso 1: omisión de afiliación a docentes al fondo de prestaciones sociales del magisterio . . . . .	192
Caso 2: desplazamiento forzado . . . . .	195
VI. Órdenes complejas para asegurar el goce efectivo de los derechos: el agua. . . . .	202
VII. A manera de conclusión. Aproximación a la discusión sobre políticas públicas y justicia constitucional. . . . .	207
 CAPÍTULO QUINTO	
CONTEXTO DE DISCUSIÓN Y ELEMENTOS MEDULARES	
DE LA CONCEPCIÓN DELIBERATIVA DE LA DEMOCRACIA. . . . .	217
I. Introducción. . . . .	217
II. Antecedentes de la democracia deliberativa. . . . .	222
III. Una concepción normativa de la democracia basada en la deliberación . . . . .	227
IV. El núcleo común de la democracia deliberativa . . . . .	240
V. Viabilidad de los ideales deliberativos. . . . .	251
VI. La teoría normativa de la deliberación y la investigación empírica . . . . .	256
VII. Las virtudes que la deliberación le incorpora al proceso político. . . . .	260
VIII. El escenario para la deliberación . . . . .	263
 CAPÍTULO SEXTO	
NARRATIVA DEL IDEAL DELIBERATIVO EN LA JURISPRUDENCIA	
CONSTITUCIONAL COLOMBIANA . . . . .	271
I. Introducción . . . . .	271

II. Normas adscritas y desmonopolización de la creación legislativa de derecho. . . . .	273
III. Constitucionalismo colombiano y modelo deliberativo de la democracia . . . . .	276
IV. Línea jurisprudencial sobre oportunidad de deliberación en el procedimiento parlamentario . . . . .	278
1. Debate, deliberación y votación. . . . .	279
2. Principio de instrumentalidad de las formas . . . . .	286
3. Principios de consecutividad, identidad y unidad de materia . . . . .	288
4. Publicidad de proyectos y de convocatorias a sesiones extraordinarias . . . . .	301
5. Principio deliberativo y mayorías necesarias para aprobar proyectos . . . . .	307
6. “ <i>No taxation without representation</i> ” y racionalidad deliberativa . . . . .	311
7. Elusión deliberativa por falta de consulta previa . . . . .	317
8. Relación entre amplitud deliberativa y capacidad de acción legislativa . . . . .	322
V. Oportunidad de deliberación en lugar de debate cualificado . . . . .	328
CONCLUSIONES GENERALES . . . . .	335
I. Neoconstitucionalismo y justificación del derecho. . . . .	335
II. Realización del Estado social de derecho e implementación de la democracia deliberativa . . . . .	339
III. Presupuesto de inconstitucionalidad por elusión deliberativa . . . . .	343
Bibliografía . . . . .	353

*Constitucionalismo deliberativo. Estudio sobre el ideal deliberativo de la democracia y la dogmática constitucional del procedimiento parlamentario*, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 7 de septiembre de 2015 en Editorial Color, S. A de C. V., Naranjo 96 bis, colonia Santa María la Ribera, 06400 México, D. F., tel. 5547 3540. Se utilizó tipo *Baskerville* de 9, 10 y 11 puntos. En esta edición se empleó papel cultural 70 x 95 cm. de 50 kilos para los interiores y cartulina couché de 250 gramos para los forros; consta de 300 ejemplares (impresión *offset*).