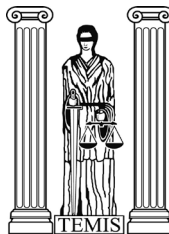


MANUEL F. QUINCHE RAMÍREZ

LOS TEST CONSTITUCIONALES

Prólogo de
JORGE ERNESTO ROA ROA



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2022

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	VII
Introducción.....	1

CAPÍTULO I

LOS TEST CONSTITUCIONALES EXISTENCIA, LEGITIMIDAD Y FUNDAMENTO

1. Los test o juicios constitucionales. Concepto y existencia.....	7
2. La legitimidad de las cortes y tribunales constitucionales para elaborar y exigir la aplicación de los test constitucionales.....	12
3. El fundamento de los test constitucionales. La discrecionalidad estructurada.....	16

CAPÍTULO II

EL TEST PARA LA ADMISIÓN DE LA DEMANDA EN LA ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

1. La acción de inconstitucionalidad. La demanda y su trámite.....	21
2. El test de admisión. El concepto de la violación. Que las razones sean claras, ciertas, específicas, pertinentes y suficientes.....	23
3. Momentos procesales de aplicación del test de admisión.....	26
4. Etapas de aplicación del test de admisión de la demanda de inconstitucionalidad.....	27
A) Primera etapa (1992 a 2001).....	27
B) Segunda etapa (2001 a 2017).....	28
C) Tercera etapa (2017 -2021).....	30
5. Aspectos problemáticos del test de admisión y de los usos dados por algunos despachos de la Corte Constitucional.....	31

CAPÍTULO III

EL TEST DE SUSTITUCIÓN. EL CONTROL DE LAS ENMIENDAS O REFORMAS A LA CONSTITUCIÓN

1. El poder de reforma que permite enmendar o reformar la Constitución	36
--	----

	PÁG.
2. Los mecanismos de reforma de la Constitución Política en Colombia	38
3. El control sobre las reformas. La distinción entre los vicios de forma y los vicios de competencia. La diferencia entre reformar y sustituir o cambiar la Constitución.....	40
4. El test de sustitución como metodología para efectuar el control y verificar si se reformó o se sustituyó la Constitución. Elementos del test de sustitución.....	41
5. Los ejes definitorios o elementos axiales de la Constitución Política. Los límites del poder de reforma.....	44
A) Límites formales y materiales del poder de reforma de la Constitución	44
B) Ejes definitorios o elementos axiales de la Constitución Política de 1991	46
6. Observaciones alrededor del test de sustitución.....	50

CAPÍTULO IV

EL TEST PARA EL EXAMEN DE VICIOS DE FORMA EN EL TRÁMITE DE LAS LEYES

1. El trámite legislativo. El procedimiento para la formación de las leyes en Colombia	54
2. Principios constitucionales que rigen el proceso de elaboración de las leyes.....	55
A) El principio de publicidad.....	56
B) El principio de consecutividad	56
C) El principio de identidad relativa o flexible.....	57
D) El principio de unidad de materia.....	58
E) El principio de deliberación.....	59
3. El test para el examen de los vicios de forma que se presenten en el trámite legislativo	59
A) La iniciativa legislativa y el “aval” gubernamental.....	60
B) La publicación oficial del proyecto de ley.....	62
C) Inicio del trámite legislativo en la respectiva comisión constitucional	62
D) La publicación de la ponencia para cada uno de los debates en las comisiones y en las plenarias.....	63
E) El anuncio previo de las votaciones	64
F) La votación y las exigencias de quórum y de mayorías	64
G) El lapso de tiempo entre el primer y el segundo debate	66
H) Que el proyecto de ley no se hubiere considerado en más de dos legislaturas	66
4. Observaciones finales. El debido proceso en el trámite legislativo	67

CAPÍTULO V

EL TEST SOBRE RESERVA DE LEY ESTATUTARIA

	PÁG.
1. Las leyes estatutarias y la reserva de ley estatutaria	71
2. El control constitucional de los proyectos de ley estatutaria y de las leyes acusadas de violar la reserva de ley estatutaria.....	73
A) El control sobre los proyectos de leyes estatutarias.....	73
B) El control sobre las leyes acusadas de violar la reserva de ley estatutaria	74
3. El test sobre reserva de ley estatutaria.....	76
4. La aplicación del test de reserva de ley estatutaria en un caso concreto	78
5. Observaciones alrededor de la legislación, la reserva de ley estatutaria y el test que la evalúa	80

CAPÍTULO VI

EL TEST EN LOS CASOS DE OMISIONES
LEGISLATIVAS RELATIVAS

1. Las obligaciones del legislador respecto de la facultad que le permite legislar	84
2. El concepto de omisión legislativa. La distinción entre omisión legislativa absoluta y relativa.....	85
3. Situaciones que dan lugar a la omisión legislativa relativa.....	87
A) Omisión legislativa por la expedición de una ley que favorece a ciertos sectores y perjudica a otros	88
B) Omisión legislativa por la expedición de una ley que excluye a un grupo de ciudadanos de los beneficios que otorga a los demás	89
C) Omisión legislativa cuando la ley que regula una institución, omite una condición o un elemento esencial exigido por la Constitución...	90
4. El test de omisión legislativa relativa. Elementos constitutivos	90
5. El remedio judicial y los usos recientes del test de omisiones legislativas en la Corte Constitucional.....	94

CAPÍTULO VII

LOS TEST DE LA EXCEPCIONALIDAD
Y DE LOS ESTADOS DE EXCEPCIÓN

1. La excepcionalidad como situación corriente y progresiva de las normas en Colombia	98
---	----

	PÁG.
2. El test de excepcionalidad para enunciados normativos	100
3. Los test de los estados de excepción	102
4. Los test constitucionales del estado de conmoción interior	103
A) El test constitucional del decreto que declara la conmoción interior	103
a) Requisitos formales del decreto que declara la conmoción interior	103
b) Requisitos materiales del decreto que declara la conmoción interior	104
B) El test constitucional de los decretos que contienen las medidas para superar la conmoción interior	105
a) Requisitos formales de los decretos legislativos que contienen medidas para superar la conmoción interior	106
b) Requisitos sustanciales de los decretos legislativos que contienen medidas en la conmoción interior	106
5. Los test constitucionales de la emergencia económica, social y ecológica	108
A) El test constitucional del decreto que declara la emergencia económica, social o ecológica	108
a) Requisitos formales de la declaratoria del estado de emergencia económica, social y ecológica	108
b) Requisitos materiales de la declaratoria del estado de emergencia económica, social y ecológica	110
B) El test constitucional de los decretos que contienen las medidas para superar la emergencia económica, social y ecológica	111
a) Requisitos formales de los decretos legislativos que contienen medidas en la emergencia económica, social y ecológica	112
b) Requisitos sustanciales de los decretos legislativos que contienen medidas en la emergencia económica, social y ecológica	112
6. Una observación alrededor de la excepcionalidad en Colombia	116

CAPÍTULO VIII

LOS TEST SOBRE LOS LÍMITES DE CONFIGURACIÓN DEL LEGISLADOR

1. El principio democrático, la representación política y el amplio margen de configuración legislativa del Congreso	119
A) El principio democrático	119
B) El principio de representación. La representación política	120
C) El amplio margen de configuración legislativa, general y especial del Congreso	121

	PÁG.
2. El amplio margen de configuración del Congreso en planos específicos	122
A) El amplio margen de configuración sobre los procedimientos judiciales	122
B) El amplio margen de configuración para el diseño de la carrera administrativa y el acceso a cargos públicos	123
C) El amplio margen de configuración en materia penal y sancionatoria	123
D) El amplio margen de configuración en materia tributaria.....	124
3. Los test y los criterios que fijan los límites a la amplia potestad de configuración.....	125
A) El test para los límites generales del amplio margen de configuración legislativa.....	125
B) El test de los límites del legislador respecto de los procedimientos judiciales	126
C) El test de los límites del legislador para el diseño de la carrera administrativa y el acceso a cargos públicos	127
D) El test de los límites del legislador en materia penal.....	128
E) El test de los límites del legislador en materia tributaria	132
4. Consideraciones finales alrededor de la amplia potestad del legislador	133

CAPÍTULO IX

TEST PARA LA MODULACIÓN DE SENTENCIAS
DE CONSTITUCIONALIDAD

1. La sentencia constitucional. La modulación de los fallos y los principios jurídicos que le sirven de fundamento.....	136
A) Principio de supremacía de la Constitución	137
B) Principio de conservación del derecho	137
C) Principio de interpretación conforme	137
2. Clasificación general de las sentencias de constitucionalidad.....	138
3. Los test de las sentencias de constitucionalidad en Colombia.....	141
A) Sentencias estimatorias o desestimatorias	141
B) Sentencias inhibitorias.....	141
a) Inhibición por la existencia de cosa juzgada constitucional	141
b) Inhibición por ineptitud sustantiva de la demanda.....	141
c) Inhibición por derogatoria o por carencia actual de objeto	142
d) Inhibición por falta de jurisdicción o de competencia	142
C) El test de las sentencias condicionadas o de constitucionalidad conforme.....	142
D) El test de la integración o de la unidad normativa.....	144
E) El test de las sentencias integradoras aditivas, sustitutivas e interpretativas.....	145

	PÁG.
a) El test de las sentencias integradoras aditivas.....	145
b) El test de las sentencias integradoras sustitutivas	147
c) Las sentencias integradoras interpretativas.....	148
F) El test de las sentencias de inconstitucionalidad diferida o de constitucionalidad temporal	149
4. Observaciones a la modulación de las sentencias de constitucionalidad y a sus test.....	150

CAPÍTULO X

LOS TEST DE COSA JUZGADA CONSTITUCIONAL

1. La cosa juzgada y su clasificación. La cosa juzgada constitucional	153
2. La cosa juzgada constitucional en el control abstracto (sentencias “C”). Efectos y consecuencias	155
3. La tipología y los alcances de la cosa juzgada constitucional en control abstracto.....	157
A) El objeto. La cosa juzgada formal y la cosa juzgada material. El test para la cosa juzgada material	157
B) El problema jurídico. La cosa juzgada absoluta y la cosa juzgada relativa	159
C) La relación entre la motivación y la decisión. La cosa juzgada real y la cosa juzgada aparente	160
4. Los test para la cosa juzgada constitucional en el control abstracto	161
A) El test para los casos de cambio en el parámetro del control	161
B) El test para los casos de modificación del significado material de la Constitución.....	152
C) El test para cuando ha variado el contexto normativo en el que se inserta la norma objeto de control.....	163
5. El cambio de jurisprudencia y el test para cambio de jurisprudencia	163
6. La cosa juzgada constitucional en el control concreto (sentencias “T” y “SU”).....	165
7. El test de cosa juzgada constitucional en acción de tutela	166

CAPÍTULO XI

EL TEST PARA LA NULIDAD DE LOS FALLOS DE CONTROL ABSTRACTO (SENTENCIAS “C”) Y CONCRETO (SENTENCIAS “T” Y “SU”)

1. La cosa juzgada constitucional y la intangibilidad de los fallos proferidos por la Corte Constitucional.....	169
---	-----

	PÁG.
2. La nulidad de los fallos de constitucionalidad	171
3. El test para nulidad de los fallos de control abstracto (sentencias “C”)	172
A) Los presupuestos o requisitos formales	173
a) Oportunidad.....	173
b) Legitimación por activa.....	173
c) El deber de argumentación.....	173
B) Las causales o presupuestos materiales	174
a) Cambio de jurisprudencia	174
b) Desconocimiento de las mayorías legalmente establecidas al adoptar la decisión	174
c) Incongruencia entre la parte considerativa y resolutive de la sentencia	175
d) Elusión arbitraria del análisis de asuntos de relevancia constitucional.....	175
e) Desconocimiento de la cosa juzgada constitucional	176
f) Órdenes a particulares no vinculados.....	176
4. Test para nulidad de los fallos de control concreto (sentencias “T” y “SU”)	176
A) Los presupuestos o requisitos formales	177
a) Oportunidad.....	177
b) Legitimación por activa.....	178
c) Carga de argumentación.....	178
B) Las causales o presupuestos materiales	178
a) Cambio de jurisprudencia	178
b) Desconocimiento de las mayorías en la votación.....	179
c) Incongruencia entre la parte motiva y la resolutive del fallo, que hace anfibológica o ininteligible la decisión adoptada.....	180
d) Órdenes a particulares no vinculados al proceso	180
e) Desconocimiento de la cosa juzgada constitucional	180
f) Elusión de análisis de un asunto de relevancia constitucional con efectos trascendentes en la decisión.....	182

CAPÍTULO XII

LOS TEST SOBRE PROCEDIBILIDAD DE LA ACCIÓN DE TUTELA

1. El test general de procedibilidad en acción de tutela	184
A) La legitimación en la causa por activa.....	184
B) La legitimación en la causa por pasiva	185
C) La inmediatez.....	186
D) La subsidiariedad.....	187

	PÁG.
2. Los test especiales de la procedibilidad en la acción de tutela.....	187
A) La legitimación por activa y los test para la agencia oficiosa y la representación por asociaciones.....	187
a) El test para la agencia oficiosa en acción de tutela	188
b) El test en los casos de representación por medio de asociaciones	189
B) La legitimación por pasiva.....	190
C) El test de inmediatez.....	191
a) La ausencia de caducidad en la acción de tutela y la inmediatez	191
b) El test de inmediatez, sus componentes y excepciones.....	193
D) El test de subsidiariedad	194
E) El test en los casos de carencia actual de objeto. El hecho superado, el daño consumado y el hecho sobreviniente	195
a) El test en los casos de hecho superado	195
b) El test en los casos de daño consumado	196
c) Los hechos sobrevinientes.....	197

CAPÍTULO XIII

LOS TEST DE LA SUBSIDIARIEDAD EN ACCIÓN DE TUTELA

1. El test general de subsidiariedad en acción de tutela	200
A) La acción de tutela procede de modo directo cuando no existe o no hay otro medio de defensa judicial	201
B) La acción de tutela procede de modo directo, cuando existe el medio de defensa judicial, pero este no es idóneo.....	202
C) La acción de tutela procede de modo directo, cuando existe el medio de defensa judicial, pero este no es eficaz	205
D) La acción de tutela procede de modo indirecto, como mecanismo transitorio, en situaciones de perjuicio irremediable	207
2. Los test especiales de subsidiariedad en acción de tutela	208
A) El test para la concesión del amparo como mecanismo transitorio en situaciones de perjuicio irremediable.....	208
B) Test para la concesión del amparo frente a la acción de nulidad simple	210
a) Las características de la acción de nulidad simple.....	211
b) El test de procedencia del amparo frente a la acción de nulidad simple	212
C) Test para la concesión del amparo frente a la acción de nulidad con restablecimiento del derecho y sus medidas cautelares	214
a) Las características de la acción de nulidad con restablecimiento del derecho	214
b) El test de procedencia del amparo frente a la acción de nulidad con restablecimiento del derecho	215

D) Test para la concesión del amparo frente a la acción popular	216
a) Criterios materiales para la procedencia del amparo cuando hay perturbación de los derechos colectivos.....	218
b) Criterios para definir la ineficacia de la acción popular en los casos concretos	218

CAPÍTULO XIV

LOS TEST DEL TRÁMITE DE LA ACCIÓN DE TUTELA

1. El test de rechazo de la acción de tutela	221
A) El rechazo en acción de tutela	221
B) Los componentes del test de rechazo en acción de tutela.....	222
2. Los test de medidas provisionales	223
A) Las medidas provisionales en acción de tutela	223
B) El test de medidas provisionales al inicio del proceso y durante el trámite de las instancias	225
C) El test de medidas provisionales en sede de revisión ante la Corte Constitucional	225
3. El test de temeridad	227
A) El concepto de temeridad y sus elementos constitutivos.....	227
B) El test de temeridad. Componentes	228
C) Excepciones a la declaratoria de temeridad, aunque concurren los cuatro elementos del test.....	230
4. Los test del desacato	231
A) El incidente de desacato y el incumplimiento del fallo de tutela	231
B) El test del desacato. Elementos constitutivos	232

CAPÍTULO XV

EL TEST PARA TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES

1. La historia efectual de la tutela contra providencias judiciales.....	236
A) Primera etapa. Origen de la figura y jurisprudencia fundacional (1991 a 1994)	236
B) Segunda etapa. Primera formulación dogmática de los cuatro defectos (1994-1996).....	237
C) Tercera etapa. Redescrición de la teoría de los defectos y primera formulación del test para vías de hecho (1996-2005).....	238
D) Cuarta etapa. Segunda formulación dogmática. De la vía de hecho a la tutela contra providencias judiciales (2005 en adelante)	239

	PÁG.
2. El test en los casos de tutela contra providencias judiciales. Las causas generales y las causales especiales de procedibilidad.....	240
A) El test de las causales generales de procedibilidad.....	241
a) Que la cuestión que se discuta tenga relevancia constitucional...	241
b) Agotar los medios ordinarios y extraordinarios de defensa	242
c) Que se cumpla el requisito de inmediatez.....	242
d) Que la irregularidad procesal tenga efecto en la sentencia	243
e) Que la parte accionante identifique los hechos que generaron la vulneración, los derechos vulnerados y que se hayan alegado en la instancia.....	243
f) Que no se trate de una tutela contra un fallo de tutela	244
B) El test de las causales especiales de procedibilidad.....	244
a) El defecto orgánico.....	244
b) El defecto procedimental.....	245
c) El defecto fáctico.....	246
d) El defecto sustantivo	247
e) El error inducido, anteriormente denominado “vía de hecho por consecuencia”	249
f) La decisión judicial sin motivación.....	250
g) Desconocimiento del precedente.....	252
h) La violación directa de la Constitución.....	252

CAPÍTULO XVI

EL TEST DE PROPORCIONALIDAD O DE RAZONABILIDAD

1. El principio de proporcionalidad como fundamento del test de razonabilidad.....	255
A) El subprincipio de idoneidad	256
B) El subprincipio de necesidad	256
C) El subprincipio de proporcionalidad estricta	257
2. El test de proporcionalidad o de razonabilidad	257
3. El principio de proporcionalidad y el test de razonabilidad en Colombia	260
4. La aplicación del test de razonabilidad	262
A) La identificación de la medida	262
B) La escogencia del test (estricto, leve o intermedio) según criterios	263
a) Criterios de escogencia para el test estricto	263
b) Criterios de escogencia para el test intermedio	263
c) Criterios de escogencia para el test leve.....	264
d) Situación en casos de concurrencia de criterios de diversa clase	264

	PÁG.
C) La aplicación del test en cada uno de sus componentes (subprincipios)	264
a) Test estricto	264
b) Test intermedio	266
c) Test leve.....	266
D) La conclusión del test	267
5. Observaciones alrededor del principio de proporcionalidad y del test de razonabilidad	267

CAPÍTULO XVII

EL TEST DE IGUALDAD TAMBIÉN LLAMADO JUICIO INTEGRADO DE IGUALDAD

1. La igualdad como principio, derecho fundamental y valor constitucional	272
A) El principio de igualdad.....	272
B) El derecho fundamental a la igualdad.....	272
C) La igualdad como valor constitucional.....	273
2. La igualdad en la Constitución Política.....	273
A) La igualdad formal o igualdad ante la ley	274
B) La prohibición de discriminación	274
C) La igualdad material. El mandato de promoción y las acciones afirmativas	275
3. Perspectiva de género y enfoque diferencial.....	276
A) El enfoque diferencial. Guía de análisis y objeto para la acción	277
B) La perspectiva de género	279
C) La perspectiva de género respecto de los derechos de las mujeres....	280
4. Metodologías adoptadas por la Corte Constitucional para evaluar las violaciones a la igualdad “a lo largo de los años”	282
A) El test o juicio de razonabilidad.....	283
B) Los test o juicios de distinta intensidad	284
C) El test o juicio integrado de igualdad	284
5. Elementos, pasos y aplicación del test o juicio integrado de igualdad ...	285
A) Determinación del criterio de comparación o “tertium comparationis”	287
B) Verificar si en el plano fáctico y jurídico acontece una diferencia de trato	287
C) Determinar si se trata de una diferencia de trato justificada.....	288
a) Identificación de la medida	288
b) La clase de test que debe ser aplicado.....	288
c) La aplicación o desarrollo del test.....	288
d) La conclusión del test o escrutinio	290
Bibliografía	291

