

3

LIBROS RESULTADO DE INVESTIGACIÓN
SERIE SUMMA

ÉDGAR HERNÁN
FUENTES CONTRERAS

LEGISLACIÓN EN SENTIDO MATERIAL

ANÁLISIS DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE
CONSTITUCIONAL DE COLOMBIA SOBRE LAS NORMAS
CON RANGO, FUERZA Y VALOR DE LEY EXPEDIDAS
POR LA RAMA EJECUTIVA

PRÊMIO ACADEMY CAED-JUS 2017 – TESES



LEGISLACIÓN EN SENTIDO MATERIAL

ÉDGAR HERNÁN FUENTES CONTRERAS

LEGISLACIÓN EN SENTIDO MATERIAL

**ANÁLISIS DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL DE
COLOMBIA SOBRE LAS NORMAS CON RANGO, FUERZA Y VALOR DE LEY
EXPEDIDAS POR LA RAMA EJECUTIVA**

Directores

Dr. MANUEL CARRASCO DURÁN

Dra. BLANCA RODRÍGUEZ RUÍZ

Este livro foi selecionado para o Prêmio Academy 2017 do Conselho Internacional
de Altos Estudos em Direito (CAED-Jus)



Fuentes Contreras, Edgar Hernán, 1984-

Legislación en sentido material : análisis de la jurisprudencia de la Corte Constitucional de Colombia sobre las normas con rango, fuerza y valor de ley expedidas por la Rama Ejecutiva / Édgar

Hernán Fuentes Contreras. -- Bogotá : Grupo Editorial Ibáñez, 2018.

832 páginas ; 17 x 24 cm.

ISBN 978-958-749-888-2

1. Colombia. Corte Constitucional - Jurisprudencia 2. Sentencias - Colombia 3. Jurisprudencia constitucional - Colombia 4. Poder ejecutivo - Colombia 5. Colombia - Administración pública - Legislación I. Tít.

347.077 cd 22 ed.

A1592625

CEP-Banco de la República-Biblioteca Luis Ángel Arango

© ÉDGAR HERNÁN FUENTES CONTRERAS
Universidad de Bogotá Jorge Tadeo Lozano

© GRUPO EDITORIAL IBÁÑEZ
Imprenta: Carrera 69 Bis N° 36-20 Sur
Teléfonos: 2300731 - 2386035
Librería: Calle 12 B No. 7-12. L. 1
Tels: 2847524 - 2835194
Bogotá, D.C. - Colombia
www.grupoeditorialibanez.com

© CONSELHO INTERNACIONAL DE ALTOS ESTUDOS EM DIREITO (CAED-Jus)

ISBN: 978-958-749-888-2

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro por cualquier proceso reprográfico o fónico, especialmente por fotocopia, microfilme, offset o mimeógrafo.

Ley 23 de 1982.

Diagramación electrónica: Alejandra Ibáñez N.

Diseño de portada: Vanessa Peña

Relativismo estético. El famoso “criterio de los peritos”: es bello lo que los peritos encuentran bello. Bach es superior a Strauss porque así lo afirman los peritos.

Objeción: ¿cómo se sabe que un señor es perito? Porque prefiere Bach a Strauss.

Resultado: Bach es superior a Strauss porque así lo afirman los señores que prefieren Bach a Strauss.

*Ernesto Sábato,
Heterodoxia (1953)*

Agradecimientos

El presente trabajo reúne, en su mayoría, los resultados obtenidos en la investigación para la elaboración de mi tesis doctoral para la Universidad de Sevilla, la cual fue dirigida por los profesores Blanca Rodríguez Ruiz y Manuel Carrasco Durán, además, evaluada por el Tribunal conformado por los doctores Joaquín Porras Nadales, Francisco Javier Pérez Royo, Eloy García López, Hernán Alejandro Olano García y Laura Díez Bueso. En este sentido, quisiera iniciar con un agradecimiento a ellos, al igual que a mi director en la estancia de investigación efectuada en la Universidad Nacional de La Plata, Ricardo Sebastián Piana, por su lectura, comentarios y correcciones que alimentaron este texto.

De igual modo, y no por ello menos importante, quiero agradecer a mi familia (la real, a las que me han “adoptado” en diversos andares y la que estoy conformando), a mis amigos (los que pudieron estar y los que a la distancia me apoyan), a mis alumnos y exalumnos, a mi Semillero de Investigación, a mis colegas de trabajo, que supieron sufrir conmigo, a mi Casa Editorial y, sobre todo, a mis maestros, fuente de inspiración, especialmente: Bernardita Pérez, Carlos Gaviria, Gloria Lopera, Diego Eduardo López Medina, Hernán Olano García, Raúl Gustavo Ferreyra, Ricardo Guibourg, Javier Pérez Royo, Santiago Sastre Ariza, Carlos Bernal Pulido y Gonzalo Ramírez Cleves, espero que este trabajo sea el reflejo de lo que formaron.

Y a ella, que me muestra que las bendiciones existen.

Al final, como decía el novelista y poeta colombiano Álvaro Mutis: “*Cuando la gratitud es tan absoluta las palabras sobran*”.

ÉDGAR HERNÁN FUENTES CONTRERAS

ÍNDICE

PRÓLOGO	27
PRESENTACIÓN	37
INTRODUCCIÓN	41
1. CONCEPTO Y FENÓMENO DE LEY: NOCIONES PRELIMINARES EN PERSPECTIVA HISTÓRICA.....	55
1. LOS PRECEDENTES DEL CONCEPTO DE LEY - NOCIONES PRELIMINARES	56
2. LEY EN SENTIDO MODERNO	65
2.1. CONCEPTUALIZACIÓN	65
2.2. CUALIDADES DE LA LEY MODERNA.....	79
2.2.1. <i>POSITIVIDAD</i>	79
2.2.2. <i>GENERALIDAD</i>	82
2.2.3. <i>ABSTRACCIÓN</i>	86
2.2.4. <i>OBLIGATORIEDAD</i>	88
2. LEY Y SISTEMA JURÍDICO: NOCIONES EN PERSPECTIVA SISTÉMICA	97
1. LA LEY POR SU UBICACIÓN EN EL SISTEMA	99
2. LA LEY COMO EJERCICIO DE LA FUNCIÓN LEGISLATIVA.....	102
3. LA LEY POR SU OBJETO DE REGULACIÓN	109

3.1.	TÉCNICA DE REDACCIÓN	110
3.2.	OBJETO DE REGULACIÓN	117
4.	LA LEY POR SER OBJETO NATURAL DE CONTROL DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL	123
3.	(RE)CONSTRUCCIÓN TEÓRICA DE LA NOCIÓN DE LEY	139
1.	LA LEGISLACIÓN Y SUS COMPONENTES	141
1.1.	LEY EN SENTIDO FORMAL	145
1.2.	LEY EN SENTIDO MATERIAL	155
1.2.1.	<i>DELEGACIÓN LEGAL</i>	159
1.2.2.	<i>DELEGACIÓN CONSTITUCIONAL</i>	174
	a) <i>Habilitación constitucional como facultad permanente</i>	175
	b) <i>Habilitación constitucional como facultad puntual</i>	180
	c) <i>Habilitación constitucional como facultad eventual</i>	181
	d) <i>Habilitación constitucional como facultad supletoria</i>	186
	e) <i>Habilitación constitucional como facultad integradora</i>	186
2.	LOS RASGOS PREDICABLES DE LA LEGISLACIÓN	188
2.1.	RANGO DE LEY	188
2.2.	FUERZA DE LEY	190
2.3.	VALOR DE LEY	203
3.	DISPOSICIONES NORMATIVAS EN CIRCUNSTANCIAS AJENAS A LA LEGALIDAD.....	205

3.1.	NORMAS ADMINISTRATIVAS CON FUERZA DE LEY DE LOS GOBIERNOS DE FACTO	206
3.2.	NORMAS DICTADAS SIN AUTORIZACIÓN EXPRESA DE LA CONSTITUCIÓN NI DE LA LEY.....	210
4.	LA LEGISLACIÓN EN EL ORDENAMIENTO CONSTITUCIONAL COLOMBIANO A PARTIR 1991	213
1.	MARCO CONSTITUCIONAL-PRESUPUESTOS CONSTRUCTIVOS.....	214
1.1.	EL PRESIDENCIALISMO COMO PRESUPUESTO EN LA COMPRENSIÓN DE LA LEY	225
1.2.	EL CONTROL CONSTITUCIONAL DIFUSO FUNCIONAL	232
2.	LOS USOS DE LA LOCUCIÓN LEY EN LA CP	239
2.1.	LA LEY COMO ORDENAMIENTO JURÍDICO.....	240
2.2.	LA LEY COMO PRODUCCIÓN JURÍDICA.....	245
3.	EL RANGO DE LEY EN LA CP	247
3.1.	LA LEY FORMAL COMO PRODUCTO DEL LEGISLADOR GENERAL	248
3.2.	LA LEY FORMAL EN SU PROCESO FORMATIVO	256
3.3.	LA LEY FORMAL COMO FORMA DE LEY	274
3.4.	TIPOLOGÍAS DE LAS LEYES FORMALES	277
4.	FUERZA DE LEY EN LA CP	300
5.	VALOR DE LEY EN LA CP.....	307
5.1.	CRITERIO ORGÁNICO.....	316
5.2.	CRITERIO FORMAL	322
5.3.	CRITERIO MATERIAL	329

5.	LOS DECRETOS LEYES COMO PRODUCTO DE LA DELEGACIÓN LEGISLATIVA EN EL ORDENAMIENTO COLOMBIANO	339
1.	GENERALIDADES DE LA DELEGACIÓN.....	340
2.	LAS FACULTADES EXTRAORDINARIAS EN LA CONSTRUCCIÓN HISTÓRICA	352
3.	DESARROLLO DE LAS FACULTADES EXTRAORDINARIAS A PARTIR DE LA CONSTITUCIÓN DE 1991	370
3.1.	LEYES DE FACULTADES EXTRAORDINARIAS	372
3.1.1.	<i>LÍMITES CAUSALES</i>	373
3.1.2.	<i>Límites procedimentales</i>	378
3.1.3.	<i>LÍMITES MATERIALES</i>	385
a)	<i>Leyes orgánicas y leyes estatutarias</i>	386
b)	<i>Impuestos</i>	388
c)	<i>Leyes marco</i>	390
d)	<i>Leyes códigos</i>	392
3.1.4.	<i>LÍMITES TEMPORALES</i>	404
3.2.	DECRETOS LEYES.....	408
3.2.1.	<i>LÍMITES CONSTITUCIONALES</i>	416
3.2.2.	<i>LÍMITES LEGALES</i>	422
a)	<i>Causales</i>	423
b)	<i>Procedimentales</i>	424
c)	<i>Coherencia temática</i>	426
d)	<i>Unidad de materia</i>	427
e)	<i>Temporales</i>	428
3.3.	EL CONTROL CONSTITUCIONAL.....	428

3.3.1.	<i>EL CONTROL SOBRE LA LEY DE FACULTADES</i>	428
3.3.2.	<i>EL CONTROL SOBRE EL DECRETO LEY</i>	431
4.	LAS OTRAS FACULTADES EXTRAORDINARIAS EN EL CONTEXTO COLOMBIANO	436
6.	LOS DECRETOS LEGISLATIVOS COMO FUENTE DEL DERECHO EN LOS ESTADOS DE EXCEPCIÓN	439
1.	GENERALIDADES DEL ESTADO EXCEPCIONAL	441
1.1.	EXCEPCIONALIDAD E INCURSIÓN HISTÓRICA.....	441
1.2.	MODELOS DE REGULACIÓN DEL ESTADO EXCEPCIONAL..	454
1.3.	PRINCIPIOS RECTORES EN LA ORDENACIÓN DE LOS ESTADOS EXCEPCIONALES.....	469
2.	LA EXCEPCIONALIDAD EN EL ÁMBITO CONSTITUCIONAL COLOMBIANO	481
2.1.	ANTECEDENTES CONSTITUCIONALES-ESTADO DE SITIO ..	481
2.2.	MODALIDADES DE LOS ESTADOS DE EXCEPCIÓN Y REGULACIÓN CONSTITUCIONAL EN 1991	488
2.2.1.	<i>ESTADO DE GUERRA EXTERIOR</i>	496
2.2.2.	<i>ESTADO DE CONMOCIÓN INTERIOR</i>	510
2.2.3.	<i>ESTADO DE EMERGENCIA</i>	518
2.3.	LOS DECRETOS LEGISLATIVOS COLOMBIANOS COMO FUENTE DE EXCEPCIONALIDAD.....	530
2.3.1.	<i>CLASIFICACIÓN DE LOS DECRETOS LEGISLATIVOS</i> ...	531
2.3.2.	<i>CONTROL CONSTITUCIONAL</i>	550
7.	LAS RESTANTES NORMAS DEL EJECUTIVO CON FUERZA DE LEY PREVISTAS EXPLÍCITAMENTE POR LA CONSTITUCIÓN	567

1.	REGLAMENTOS CONSTITUCIONALES	567
1.1.	CONCEPTUALIZACIÓN	568
1.2.	REGLAMENTOS CONSTITUCIONALES PERMANENTES	580
1.3.	REGLAMENTOS CONSTITUCIONALES ÚNICOS	595
1.4.	CONTROL JURISDICCIONAL CONSTITUCIONAL.....	605
2.	DECRETOS SUPLETORIOS	606
2.1.	GENERALIDADES EN LA CP.....	606
2.2.	NORMAS QUE PODRÁN SER SUPLIDAS - LEY DE PRESUPUESTO ANUAL Y LEY DEL PLAN NACIONAL DE DESARROLLO	611
2.2.1.	<i>PRESUPUESTO ANUAL</i>	612
2.2.2.	<i>PLAN NACIONAL DE DESARROLLO</i>	617
2.3.	CONTROL JURISDICCIONAL CONSTITUCIONAL.....	621
8.	NORMAS ADICIONALES CON VALOR DE LEY EN APLICACIÓN DEL CRITERIO JURISPRUDENCIAL MATERIAL.....	625
1.	DECRETOS CON FUERZA DE LEY EXPEDIDOS CON ANTERIORIDAD A LA VIGENCIA DE LA CONSTITUCIÓN DE 1991	626
2.	DECRETOS DE ENMIENDA O DECRETOS QUE CORRIGEN YERROS.....	635
3.	DECRETOS COMPILATORIOS DE NORMAS CON FUERZA DE LEY	641
4.	DECRETOS HÍBRIDOS O MIXTOS	650
5.	DECRETOS DE TRÁMITE DICTADOS EN EL CURSO DEL PROCEDIMIENTO DIRIGIDO A CELEBRAR UN REFERENDO CONSTITUCIONAL	658
6.	ACTOS DE PARTICULARES PROMOTORES DE UNA INICIATIVA POPULAR DE REFORMA CONSTITUCIONAL	671

7. ACTOS QUE FORMAN PARTE DEL TRÁMITE LEGISLATIVO	674
8. ACTAS Y ACUERDOS SIMPLIFICADOS Y DECRETOS QUE ORDENAN LA APLICACIÓN PROVISIONAL DE LOS TRATADOS INTERNACIONALES	677
CONCLUSIONES	693
BIBLIOGRAFÍA	737
CIBERGRAFÍA	769
NORMATIVA	783
<i>NORMAS GENERALES</i>	783
<i>CONSTITUCIONES NACIONALES</i>	784
<i>LEGISLACIÓN Y NORMATIVA NACIONAL</i>	787