

**OSCAR MEJÍA QUINTANA
NATALIA ENCINALES ARIZA**

**ELEMENTOS PARA UNA HISTORIA
DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO
EN COLOMBIA**



© OSCAR MEJÍA QUINTANA
© NATALIA ENCINALES ARIZA
© GRUPO EDITORIAL IBÁÑEZ
Carrera 69 Bis N° 36-20 Sur
Teléfonos: 2300731 - 2386035
Librería: Calle 13 N° 7-12
Tels.: 2835194 - 2847524
Bogotá, D.C. - Colombia
<http://webmail.grupoeditorialibanez.com>

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

ISBN 978-958-???-???-7

Diagramación electrónica: Deissy Alejandra Rodríguez

® 2011

CONTENIDO

CAPÍTULO I LEGITIMIDAD, VALIDEZ Y EFICACIA EN LAS CIENCIAS SOCIALES Y EL DERECHO EN COLOMBIA UN ESTADO DEL ARTE

INTRODUCCIÓN	15
1. EL PROBLEMA DE LA LEGITIMIDAD	17
2. EL PROBLEMA DE LA VALIDEZ.....	25
2.1. EL AUTORITARISMO NEOLIBERAL.....	58
2.2. VIOLENCIA Y REFORMA CONSTITUCIONAL.....	69
3. EL PROBLEMA DE LA EFICACIA.....	79
CONCLUSIÓN	90

CAPÍTULO II DEL PARADIGMA IUSNATURALISTA AL PARADIGMA IUSMODERNO ABORTADO EN HISPANOAMERICA

INTRODUCCIÓN	97
I. EL PARADIGMA IUSNATURALISTA PREMODERNO.....	99
1. FUNDAMENTOS IDEOLÓGICO-JURÍDICOS	99
1.1. RAÍCES MEDIEVALES	99
1.2. LA ESCUELA ESPAÑOLA	102
2. FUNDAMENTOS SOCIO-POLÍTICOS	105

2.1. EL CABILDO.....	105
2.2. LA MISIÓN.....	109
2.3. LAS JUNTAS.....	111
 3. EL PARADIGMA JURÍDICO-POLÍTICO	113
3.1. LA MATRIZ ARISTOTÉLICA	113
3.2. LA ÉTICA CATÓLICA.....	116
3.3. EL IUSNATURALISMO PREMODERNO	119
 II. MUTIS: LA DERROTA DEL PARADIGMA MODERNO-TEMPRANO EN HISPANOAMÉRICA	127
 4. MUTIS: LA RENOVACIÓN TRUNCADA	127
 5. CONTEXTO HISTÓRICO-CULTURAL.....	130
 6. MUTIS: EXPRESIÓN DE LA MODERNIDAD PLENA	135
 7. EL PARADIGMA JURÍDICO-POLÍTICO ABORTADO	139
7.1. FILOSOFÍA NATURAL Y MATEMÁTICAS.....	139
7.2. MUTIS: LA MODERNIDAD POSPUESTA	142
 CONCLUSIÓN	148

CAPÍTULO III
FILOSOFÍA DEL DERECHO
CONTEMPORÁNEA EN COLOMBIA

PARADIGMAS, PERIODIZACIÓN
 Y PROBLEMÁTICAS DE LA REFLEXIÓN IUSFILOSÓFICA

 INTRODUCCIÓN	151
 1. EL PARADIGMA HISPANO-TRADICIONAL.....	156
 2. INDEPENDENCIA Y PARADIGMA PRESIDENCIALISTA.....	158
 3. EL PARADIGMA KELSENIANO	160
 4. PARADIGMAS POSTKELSENIANOS EN COLOMBIA.....	156

5. HACIA UN PARADIGMA CONSENSUAL-DISCURSIVO	164
CONCLUSIÓN	172

CAPÍTULO IV
TERCERA GENERACIÓN
DE PENSADORES JURÍDICOS EN COLOMBIA
FILOSOFÍA, TEORÍA Y SOCIOLOGÍA
DEL DERECHO EN EL CAMPO JURÍDICO COLOMBIANO

INTRODUCCIÓN	175
1. LA PERSPECTIVA IUSFILOSÓFICA	185
1.1. ESTATUTO EPISTEMOLÓGICO DE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO	186
1.2. EL PROBLEMA DE LA NORMA BÁSICA	190
1.3. LA DESOBEDIENCIA CIVIL	195
2. LA PERSPECTIVA SOCIOJURÍDICA	199
2.1. LA EFICACIA SIMBÓLICA DEL DERECHO	200
2.2. LOS ESTUDIOS CRÍTICOS EN AMÉRICA LATINA	204
2.3. JURISPRUDENCIA Y EMANCIPACIÓN SOCIAL EN COLOMBIA	208
3. LA PERSPECTIVA TEÓRICOJURÍDICA	211
3.1. EL PRECEDENTE JUDICIAL Y RECEPCIÓN LOCAL DE TEORÍAS TRANSNACIONALES DE DERECHO (TTD's)	211
3.1.1. <i>El valor de la jurisprudencia en Colombia</i>	212
3.1.2. <i>Recepción local de Teorías trasnacionales de Derecho (TTD's)</i>	215
3.2. RESPUESTA CORRECTA Y OPTIMIZACIÓN DE LOS DERECHOS SOCIALES	218
3.2.1. <i>Principios y modelo de adjudicación de la respuesta correcta</i>	219
3.2.2. <i>Mínimo vital y derechos sociales fundamentales</i>	221
CONCLUSIÓN	225
BIBLIOGRAFÍA	230

**CAPÍTULO V
LA CONSTITUCIÓN DEL 91 REVISITADA
DOS DÉCADAS DE UNA CONSTITUCIÓN SITIADA**

INTRODUCCIÓN	233
1. LA CONSTITUCIÓN DEL 91	235
1.1. LAS EXPECTATIVAS FRUSTRADAS DE LA CONSTITUCIÓN	235
1.2. CONSTITUCIÓN Y FILOSOFÍA POLÍTICA	238
1.3. LA CONSTITUCIÓN DEL 91 Y EL ANHELO DE MODERNIDAD	243
2. LA CONSTITUCIÓN SITIADA	245
2.1. EL <i>LEVIATHAN</i> DESATADO: SEGURIDAD SIN DEMOCRACIA	245
2.2. EL “ESTADO DE OPINIÓN” CONTRA LA DEMOCRACIA.....	248
2.3. SCHMITT EN COLOMBIA	252
2.3.1. <i>La democracia constitucional autoritaria</i>	253
2.3.2. <i>Kelsen vs. Schmitt</i>	256
2.3.3. <i>Izquierda, guerrilla y constitución</i>	259
CONCLUSIÓN	262
SEMLAZAS DE LOS AUTORES	265