

MANUAL DE HERMENÉUTICA JURÍDICA

JAVIER TAMAYO JARAMILLO

TABLA DE CONTENIDO

PRÓLOGO.....	21
INTRODUCCIÓN.....	27
ADVERTENCIA AL LECTOR.....	27
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	28
2. PLAN.....	33

SECCIÓN I

TEORÍAS SOBRE LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA

3. INTERPRETACIÓN SEMÁNTICA O LINGÜÍSTICA.....	35
4. INTERPRETACIÓN VALORISTA DE DWROKIN.....	37
5. INTERPRETACIÓN COMO ARMA DE LUCHA POLÍTICA.....	45

SECCIÓN II

ESTUDIO CRÍTICO DEL DERECHO CONSIDERADO COMO LA REALIZACIÓN DE LOS VALORES, PRINCIPIOS Y DERECHOS FUNDAMENTALES

6. EN QUÉ CONSISTE ESTA TEORÍA.....	49
7. DIEGO LÓPEZ Y LA INTERPRETACIÓN TELEOLÓGICA – VALORISTA.....	50
8. SÍNTESIS DE LA TELEOLOGÍA AXIOLÓGICA SUPREMA.....	51
9. CRÍTICA A LA DOCTRINA TELEOLÓGICA VALORATIVA DE LÓPEZ MEDINA.....	52
10. IMPOSIBILIDAD DE INTERPRETAR UNA NORMA AISLADA TENIENDO COMO FINALIDAD INMEDIATA LOS VALORES SUPREMOS DE LA CONSTITUCIÓN.....	52
11. DE TODAS FORMAS SE REQUIERE LA INTERPRETACIÓN SEMÁNTICA.....	55

12.	CONCEPTO ERRÓNEO DE INTERPRETACIÓN TELEOLÓGICO – VALORISTA.....	56
13.	ADECUADA INTERPRETACIÓN DE LA TEORÍA FINALISTA O TELEOLÓGICA.....	59
14.	CONCLUSIÓN SOBRE LA TEORÍA VALORISTA DE LÓPEZ MEDINA.....	65

SECCIÓN III

JUSTIFICACIÓN DE LA INTERPRETACIÓN SEMÁNTICA EN EL POSITIVISMO DISCRECIONAL O INCLUSIVO

15.	EN QUÉ CONSISTE ESTA TEORÍA.....	67
16.	QUÉ ES EL POSITIVISMO JURÍDICO.....	68
17.	EL POSITIVISMO SUPONE LA EXISTENCIA DE UN ORDEN JURÍDICO COMO SISTEMA ORGANIZADO.....	69
18.	ESTADO SOCIAL DE DERECHO COMO POSITIVISMO IDEAL.....	71
19.	ESTADO SOCIAL DE DERECHO Y EL ESTADO DE DERECHO DEBEN RESPETARSE MUTUAMENTE.....	72
20.	ORIGEN Y JUSTIFICACIÓN DEL ESTADO DE DERECHO.....	73
21.	VALORES DEL POSITIVISMO.....	74
22.	INSUFICIENCIA DEL POSITIVISMO O FORMALISMO INGENUO.....	79
23.	LA INTERPRETACIÓN LINGÜÍSTICA ES DEFENDIDA INCLUSIVE POR DOCTRINAS QUE NO SON POSITIVISTAS PURAS.....	80
24.	POSITIVISMO Y VALORES EN LA CONSTITUCIÓN Y EN LA INTERPRETACIÓN.....	81
25.	CONFUSIONES CREADAS POR ALGUNOS ANTIPOSITIVISTAS.....	83
26.	LA CREACIÓN DEL DERECHO POR PARTE DEL JUEZ SEGÚN EL POSITIVISMO.....	84
27.	CONCLUSIÓN PROPIA SOBRE EL POSITIVISMO JURÍDICO.....	90

SECCIÓN IV

**BREVES NOCIONES SOBRE LA INTERPRETACIÓN
COMO MÉTODO DE CONOCIMIENTO DE LOS OBJETOS CULTURALES**

28.	CLASIFICACIÓN DE LOS OBJETOS Y SU MÉTODO DE CONOCIMIENTO.....	93
29.	OBJETOS IDEALES, NATURALES Y METAFÍSICOS.....	94
30.	OBJETOS CULTURALES.....	97
31.	¿CÓMO SE DESENTRAÑA Y SE CAPTA EL SIGNIFICADO Y EL VALOR DE LOS OBJETOS CULTURALES?.....	104
32.	EL DERECHO COMO OBJETO CULTURAL EGOLÓGICO Y OBJETIVADO.....	107
33.	DIVERSOS TIPOS DE INTERPRETACIÓN SEMÁNTICA EN GENERAL.....	107
34.	DIFERENCIA ENTRE VALOR Y SIGNIFICADO.....	116

SECCIÓN V

**EL MÉTODO DE LA COMPRENSIÓN O INTERPRETACIÓN LINGÜÍSTICA DEL DERECHO Y
SU APLICACIÓN EN LAS DECISIONES JUDICIALES**

35.	BASES EPISTEMOLÓGICAS PARA UNA INTERPRETACIÓN LINGÜÍSTICA.....	119
36.	LA COMPRENSIÓN COMO MÉTODO GNOSEOLÓGICO DEL DERECHO COMO LENGUAJE, Y LA CAPACIDAD CREADORA DEL JUEZ.....	120
37.	EL JUEZ CREADOR LIMITADO DEL DERECHO.....	125
38.	LA SENTENCIA COMO CREACIÓN DEL DERECHO.....	125
39.	DIFERENCIA ENTRE INTERPRETACIÓN DEL SIGNIFICADO DE LAS PALABRAS DE LA NORMA, DEL OBJETIVO O FIN DE LA NORMA Y DESCUBRIMIENTO DEL VALOR DE LA NORMA.....	130
40.	DIFERENCIA ENTRE INTERPRETACIÓN Y CREACIÓN NORMATIVA.....	137
41.	OPINIÓN DE RICARDO GUASTINI.....	143

SECCIÓN VI

**LA INTERPRETACIÓN, LA COHERENCIA Y LA
INTEGRACIÓN JURÍDICAS EN EL DERECHO COLOMBIANO**

42.	PLAN.....	147
-----	-----------	-----

SUBSECCIÓN I

**PRINCIPIOS GENERALES QUE RIGEN LA INTERPRETACIÓN DEL
DERECHO COLOMBIANO**

43.	COMPLEJO DE NORMAS CONSTITUCIONALES Y LEGALES.....	148
44.	NORMAS SOBRE INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DE LA LEY EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	149
45.	LOS PRINCIPIOS DE INTERPRETACIÓN SE APLICAN TANTO A LAS NORMAS CONSTITUCIONALES COMO A LAS LEYES Y A OTRAS NORMAS DE RANGO INFERIOR.....	150
46.	ARTÍCULO 230 DE LA CONSTITUCIÓN.....	152
47.	PRINCIPIOS DE INTERPRETACIÓN EN LAS LEYES CIVILES.....	153
48.	EL PRINCIPIO DE INTERPRETACIÓN CONFORME A LA CONSTITUCIÓN.....	153
49.	LA INTERPRETACIÓN CONFORME EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL.....	157
50.	SENTENCIA S.U. 1122/01.....	157
51.	SENTENCIA SU 1120/01 DE LA CORTE CONSTITUCIONAL, DE SEPTIEMBRE VEINTISÉIS (26) DE DOS MIL UNO (2001).....	171

SUBSECCIÓN II
LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO COLOMBIANO
EN LOS CASOS DIFÍCILES

52.	CUÁNDO UN CASO ES FÁCIL.....	178
53.	NO SE PUEDE DESCONOCER COMO PRINCIPIO GENERAL, EL TEXTO DE LA LEY SO PRETEXTO DE CAMBIOS AXIOLÓGICOS DE LA SOCIEDAD.....	180
54.	EL SIGNIFICADO SEMÁNTICO DE LAS NORMAS PUEDE VARIAR POR LA EVOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD.....	181
55.	EL TRIBUNAL SUPREMO ESPAÑOL ACEPTA LA TESIS ANTERIOR.....	185
56.	CUANDO EL TEXTO ES CLARO SE APLICA DE ACUERDO CON SU SIGNIFICADO OBJETIVO Y VIGENTE AL MOMENTO DE FALLAR.....	186
57.	LA LEY POR CLARA QUE SEA NO SE APLICA SI DE ELLO SE DERIVA UNA DECISIÓN MONSTRUOSA (APLICACIÓN DE LA EQUIDAD).....	187
58.	LA PRIMERA TAREA DEL JUEZ CONSISTE EN DETERMINAR LA CONSTITUCIONALIDAD DE LA NORMA APARENTEMENTE APLICABLE.....	190
59.	A VECES UNA NORMA ES CLARA Y A VECES NO, DEPENDIENDO DE LOS HECHOS DEL CASO CONCRETO.....	192
60.	INTERPRETACIÓN DE LOS HECHOS E INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS.....	192
61.	LA REGULACIÓN DE LOS CASOS FÁCILES EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	196
62.	EL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL OBLIGATORIO.....	197
63.	LA INTERPRETACIÓN CONFORME.....	198
64.	TEXTO NORMATIVO CLARO.....	199
65.	UBICACIÓN DE LA NORMA CLARA DENTRO DE UN CONTEXTO O SISTEMA.....	208
66.	CONCLUSIÓN SOBRE LOS CASOS FÁCILES.....	210

SUBSECCIÓN III
LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO EN LOS CASOS DIFÍCILES

67.	CUÁNDO UN CASO ES DIFÍCIL.....	212
-----	--------------------------------	-----

I

**LA INTERPRETACIÓN DEL DERECHO EN LOS CASOS DIFÍCILES POR OSCURIDAD,
VAGUEDAD, CONTRADICCIÓN O AMBIGÜEDAD DE LAS NORMAS**

68.	ALGO MÁS SOBRE LA NATURALEZA DE LOS CASOS DIFÍCILES U OSCUROS.....	213
69.	DISCRECIONALIDAD LIMITADA DEL JUEZ EN LOS CASOS DIFÍCILES.....	214
70.	SOLUCIÓN DE LOS CASOS OSCUROS O DIFÍCILES EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	215
71.	LOS CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN CONSAGRADOS EN EL ARTÍCULO 230 DE LA CONSTITUCIÓN.....	215
72.	INTERPRETACIÓN CONFORME A LA CONSTITUCIÓN.....	217
73.	LOS CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN DE LOS CASOS OSCUROS SEGÚN EL CÓDIGO CIVIL..	217
74.	LA LEY 153 DE 1887 INTRODUCIÓ NUEVAS PAUTAS DE INTERPRETACIÓN.....	218
75.	APLICACIÓN PRÁCTICA DE ESTOS PRINCIPIOS.....	219
76.	PRECEDENTE CONSTITUCIONAL OBLIGATORIO.....	219
77.	INTERPRETACIÓN CONFORME.....	219
78.	MÉTODO SISTEMÁTICO O CONTEXTUAL.....	220
79.	LA ANALOGÍA.....	222
80.	ESPÍRITU DE LA LEY O DEL LEGISLADOR.....	224
81.	LA DOCTRINA CONSTITUCIONAL.....	230
82.	LA EQUIDAD.....	234
83.	LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO Y LOS PRINCIPIOS DE DERECHO NATURAL.....	236

II

**INTERPRETACIÓN DEL DERECHO EN CASO DE ANTINOMIAS O NORMAS
CONTRADICTORIAS (CONSERVACIÓN DEL PRINCIPIO DE COHERENCIA)**

84.	EN QUÉ CONSISTE EL PRINCIPIO DE COHERENCIA DEL SISTEMA JURÍDICO.....	246
85.	REQUISITOS PARA QUE HAYA ANTINOMIA JURÍDICA.....	247
86.	ANTINOMIAS APARENTES.....	248
87.	ELIMINACIÓN DE LAS VERDADERAS ANTINOMIAS MEDIANTE LA INTERPRETACIÓN.....	249
88.	ANTINOMIA POR CONFLICTO DE PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES (PRINCIPIO DE PONDERACIÓN).....	251
89.	SOLUCIÓN DE LAS ANTINOMIAS CUANDO NO ES POSIBLE RESOLVERLAS MEDIANTE LA INTERPRETACIÓN.....	252
90.	NORMA DE RANGO SUPERIOR PRIMA SOBRE LA DE RANGO INFERIOR.....	252
91.	LEY POSTERIOR DEROGA LA ANTERIOR.....	253
92.	LA LEY ESPECIAL PRIMA SOBRE LA GENERAL.....	254
93.	NORMA ESPECIAL POSTERIOR Y NORMA GENERAL ANTERIOR.....	255
94.	NORMAS CON IGUAL NIVEL DE JERARQUÍA, DE ESPECIALIDAD O GENERALIDAD Y PUESTAS EN VIGENCIA AL MISMO TIEMPO.....	255
95.	CONTRADICCIONES DENTRO DE UNA MISMA NORMA.....	256
96.	NORMAS CON IGUAL NIVEL DE GENERALIDAD O ESPECIALIDAD PERO PERTENECIENTES A DIFERENTES CÓDIGOS DE LA MISMA JERARQUÍA.....	256
97.	NORMAS QUE CAMBIAN LOS PLAZOS DE PRESCRIPCIÓN.....	257

III

**LOS CRITERIOS DE INTEGRACIÓN DEL DERECHO
EN CASO DE LAGUNAS NORMATIVAS**

98.	EN QUÉ CONSISTE EL PRINCIPIO DE PLENITUD DEL DERECHO.....	259
-----	---	-----

99.	LAGUNAS NORMATIVAS Y LAGUNAS AXIOLÓGICAS.....	260
100.	CRÍTICA A LA TEORÍA DE LAS LAGUNAS AXIOLÓGICAS ESPECIALMENTE A LA TEORÍA DE DWORKIN.....	261
101.	LA INTERPRETACIÓN COMO MEDIO DE CONSTATAR LA EXISTENCIA DE UNA LAGUNA.....	263
102.	CUANDO SE LLENA UNA LAGUNA SE CREA UNA NUEVA NORMA.....	268
103.	TIPOS DE LAGUNAS NORMATIVAS O PROPIAS.....	269
104.	CÓMO SE LLENAN LAS LAGUNAS EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	272
105.	EL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL OBLIGATORIO (DOCTRINA CONSTITUCIONAL).....	272
106.	PRIMACÍA DE LA ANALOGÍA.....	273
107.	LA DOCTRINA CONSTITUCIONAL.....	274
108.	LOS PRINCIPIOS (REGLAS) GENERALES DEL DERECHO.....	275
109.	LA COSTUMBRE ACORDE CON LA MORAL CRISTIANA.....	275

SECCIÓN VII

ANÁLISIS ESPECIAL DE LA EQUIDAD, LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y GENERALES DEL DERECHO, Y LA ANALOGÍA COMO INSTRUMENTOS DE APLICACIÓN DEL DERECHO

110.	CAMPO DE APLICACIÓN.....	285
111.	PLAN.....	285

SUBSECCIÓN I

PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES E INFRACONSTITUCIONALES DEL DERECHO

112.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	286
113.	EL POSITIVISMO INCLUYENTE Y EL NEOCONSTITUCIONALISMO TEÓRICO NO SON INCOMPATIBLES CON LA DOCTRINA DE LOS PRINCIPIOS, AUN LOS AXIOLÓGICOS.....	287

TABLA DE CONTENIDO

114.	¿QUÉ SON LOS PRINCIPIOS?.....	290
115.	CLASES DE PRINCIPIOS.....	291
116.	PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES.....	292
117.	PRINCIPIOS INFRACONSTITUCIONALES.....	293
118.	PLAN.....	294

I

LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES

119.	DEFINICIÓN.....	294
120.	DIFERENCIA ENTRE PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y REGLAS.....	295
121.	CARACTERÍSTICAS DE LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES.....	298
122.	LOS PRINCIPIOS, LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO Y LA ÚNICA SOLUCIÓN CORRECTA.....	303
123.	NO EXISTE UNA JERARQUÍA A PRIORI DE PRINCIPIOS.....	306
124.	PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES, DERECHOS FUNDAMENTALES, MORAL Y DERECHO NATURAL.....	306
125.	LOS PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y LOS CASOS DIFÍCILES.....	314
126.	LOS PRINCIPIOS Y LA SUBSUNCIÓN O SILOGISMO JURÍDICO.....	315

II

LOS PRINCIPIOS INFRACONSTITUCIONALES

127.	PRINCIPIOS EXPLÍCITOS E IMPLÍCITOS.....	317
------	---	-----

A

PRINCIPIOS JURÍDICOS EXPLÍCITOS

128.	EN QUÉ CONSISTEN LOS PRINCIPIOS EXPLÍCITOS.....	318
------	---	-----

B

PRINCIPIOS IMPLÍCITOS O GENERALES DEL DERECHO

129.	CONSAGRACIÓN CONSTITUCIONAL Y LEGAL.....	320
130.	¿QUÉ SON LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO? (¿DEL DERECHO POSITIVO O DEL DERECHO NATURAL?).....	322
131.	POSICIÓN PROPIA.....	324
132.	POSICIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL.....	326
133.	LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO SON NUEVAS NORMAS QUE SE CREAN A PARTIR DE NORMAS DEL SISTEMA, QUE IRRIGAN UNA CIERTA FINALIDAD, O UN DETERMINADO VALOR.....	326

SUBSECCIÓN II

LA EQUIDAD

134.	LA EQUIDAD COMO CRITERIO AUXILIAR DE INTERPRETACIONES JUSTAS O DE INTEGRACIÓN DEL DERECHO.....	327
135.	¿QUÉ ES LA EQUIDAD SEGÚN ARISTÓTELES?.....	328
136.	OTRAS CONCEPCIONES DE LA EQUIDAD.....	330
137.	¿CUÁL ES EL CRITERIO VIGENTE EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA?.....	331
138.	POSICIÓN DE LUIS RECASENS SICHES SOBRE LA EQUIDAD.....	332
139.	CRÍTICA A RECASENS SICHES.....	336
140.	LA EQUIDAD ARISTOTÉLICA SÓLO ES FACTIBLE DENTRO DE UNA INTERPRETACIÓN FORMALISTA A ULTRANZA.....	337
141.	LA EQUIDAD ARISTOTÉLICA Y LA TEORÍA DE LA ÚNICA SOLUCIÓN CORRECTA DE DWORKIN.....	339
142.	¿ES FACTIBLE EN EL DERECHO COLOMBIANO LA CONCEPCIÓN ARISTOTÉLICA DE EQUIDAD?.....	340
143.	OTROS SIGNIFICADOS DE LA EQUIDAD EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	343

TABLA DE CONTENIDO

**SUBSECCIÓN III
LA ANALOGÍA**

144.	QUÉ ES LA ANALOGÍA JURÍDICA.....	346
145.	ANÁLISIS DE LA DEFINICIÓN.....	347
146.	EN QUÉ CONSISTE LA IDENTIDAD DE RAZONES O <i>RATIO LEGIS</i>	351
147.	DIFERENCIA ENTRE LA CREACIÓN ANALÓGICA Y LA INTERPRETACIÓN EXTENSIVA.....	354
148.	LAS RELACIONES ENTRE LA ANALOGÍA Y EL ARGUMENTO A <i>CONTRARIO</i>	357
149.	LA ANALOGÍA EN MATERIA PENAL.....	359
150.	LA ANALOGÍA Y LA INTERPRETACIÓN EXTENSIVA EN MATERIA PENAL SEGÚN ENRIQUE BACIGALUPO.....	361

**SECCIÓN VIII
LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL**

151.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA Y PLAN.....	363
------	--	-----

**SUBSECCIÓN I
TEORÍAS QUE AFIRMAN LA DIFERENCIA ENTRE LA INTERPRETACIÓN
CONSTITUCIONAL Y LA LEGAL**

152.	PRINCIPIO BÁSICO DE ESTA TEORÍA.....	364
153.	DIFERENCIA ENTRE CONSTITUCIÓN MATERIAL Y CONSTITUCIÓN NORMATIVA SEGÚN SCHMITT.....	364
154.	INTERPRETACIÓN EVOLUTIVA DE LA CONSTITUCIÓN, SEGÚN R. SMEND.....	365
155.	CRÍTICA A LAS TEORÍAS DE SCHMITT Y SMEND.....	369
156.	LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL EN DWORKIN.....	371
157.	LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL SEGÚN WRÓBLEWSKI.....	374

158.	TESIS DE GERARDO MONROY CABRA.....	376
159.	CRÍTICA AL PROFESOR MONROY CABRA.....	381

SUBSECCIÓN II

**LA INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL Y LEGAL SON EPISTEMOLÓGICAMENTE
HABLANDO, IGUALES**

160.	PLANTEAMIENTO DE ESTA TEORÍA.....	395
161.	ARGUMENTOS EN FAVOR DE LA IDENTIDAD ENTRE LA INTERPRETACIÓN LEGAL Y LA CONSTITUCIONAL.....	396
162.	EL JUEZ CONSTITUCIONAL NO PUEDE INTERPRETAR LA CONSTITUCIÓN SIGUIENDO SUS ÍNTIMAS CONVICCIONES, SINO DE ACUERDO CON LAS CONCEPCIONES DE LA SOCIEDAD DE LA CUAL ES JUEZ.....	400
	BIBLOGRAFÍA.....	403
	ÍNDICE DE MATERIAS.....	409
	ÍNDICE ONOMÁSTICO.....	423