

PRIMER CUADERNO DE DERECHO JUDICIAL COMPARADO

Maestría en Magistratura y Derecho Judicial

Departamento de Derecho Judicial

El valor del precedente judicial
Brasil, Chile, Colombia, España y México

María Gattinoni
Coordinadora

PRIMER CUADERNO DE DERECHO JUDICIAL COMPARADO

EL VALOR DEL PRECEDENTE JUDICIAL

BRASIL, CHILE, COLOMBIA, ESPAÑA Y MÉXICO

Coordinadora:

María Gattinoni

Autores:

Thomas da Rosa de Bustamante

Lamberto Cisternas Rocha

Danilo Rojas Betancourth

Antonio del Moral García

Jorge Mario Pardo Rebolledo

Corte IDH

**Gestión de Información
y Conocimiento**

(1) María Gattinoni, Directora Ejecutiva de la Maestría en Magistratura y Derecho Judicial de la Universidad Austral, Profesora Adjunta de Derecho Internacional, Derecho de la Integración y Derecho Judicial de la Universidad Austral, Coordinadora del Programa de Transferencia de la Justicia Nacional a la Ciudad Autónoma de Buenos Aires en el Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Nación.

ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO.....	V
--------------	---

OBITER DICTA ABUSIVOS: EN BUSCA DE UNA TIPOLOGÍA DE LOS PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES ABUSIVOS

Thomas da Rosa de Bustamante

Universidade Federal de Minas Gerais, Brasil

Introducción	1
1. A vueltas con la distinción entre <i>ratio decidendi</i> y <i>obiter dictum</i>	2
2. El carácter vinculante de los <i>obiter dicta</i>	5
3. Una concepción amplia de <i>obiter dictum</i>	7
4. La noción de <i>obiter dictum</i> abusivo.....	11
5. Una tipología de los <i>obiter dicta</i> abusivos.....	12
5.1. <i>Obiter dicta</i> abusivos en sentido estricto (intraprocesales).....	12
5.1.1. <i>Obiter dicta</i> políticamente inductivos.....	13
5.1.2. <i>Obiter dicta</i> abusivos transprocesales.....	15
5.2. <i>Obiter dicta</i> extraprocesales	18
5.2.1. <i>Obiter dicta</i> prejuzgadores e inductivos	19
5.2.2. <i>Obiter dicta</i> de competición interna	21
5.3. <i>Obiter dicta</i> abusivos en sentido impropio	22
6. Conclusiones.....	24
Referencias bibliográficas.....	25

EL PRECEDENTE JUDICIAL EN CHILE**Lamberto Cisternas Rocha***Ministro de la Corte Suprema de Justicia de Chile*

1. Introducción.....	29
2. El precedente judicial en Chile	30
3. El precedente horizontal en Chile	32
4. El precedente en el ámbito constitucional	35
5. Consideraciones finales	35

**JURISPRUDENCIA Y PRECEDENTE EN COLOMBIA
DEBATES DE UNA TRANSICIÓN INCONCLUSA****Danilo Rojas Betancourth***Magistrado del Consejo de Estado colombiano
Profesor asistente de la Universidad Nacional de Colombia*

Introducción	39
1. El ingreso de las nociones de jurisprudencia y doctrina al derecho colombiano.....	41
2. La irrupción del precedente judicial y el debate conceptual	48
3. Jurisprudencia, precedente y debate normativo	56
3.1. Obligatoriedad de la jurisprudencia-precedente (J-P)	56
3.2. Efectos en el tiempo de los cambios jurisprudenciales.....	63
3.2.1. Jurisprudencia y seguridad jurídica	64
3.2.2. Efecto retroactivo y prospectivo de la jurisprudencia	66
3.2.3. Criterios para resolver la tensión retroactividad-prospectividad de la jurisprudencia	71
4. Garantías de respeto a la jurisprudencia-precedente.....	77
4.1. Acción de tutela contra providencias judiciales por desconocimiento del precedente judicial.....	77
4.2. Recurso extraordinario de casación.....	78

4.3. Recurso extraordinario de revisión	79
4.4. Recurso extraordinario de unificación jurisprudencial	79
4.5. Extensión de las sentencias del Consejo de Estado y de la Corte Constitucional	80
4.6. El mecanismo eventual de revisión en acciones de grupo y populares	80
4.7. Error judicial como causal de responsabilidad estatal.....	81
Bibliografía.....	82
Jurisprudencia y precedentes	83

**PRECEDENTE JUDICIAL EN
EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL****Antonio del Moral García***Magistrado del Tribunal Supremo de España*

1. Introducción.....	87
2. Eficacia horizontal: autprecedente.....	88
3. Autprecedente en el Tribunal de Casación: ¿jurisprudencia vinculante o jurisprudencia vacilante?.....	89
4. La casación como herramienta de homogeneización	90
5. Casación en la jurisdicción penal	91
6. Acuerdos no jurisdiccionales para unificación de criterios (una práctica que ha perdido su sostén legal)	94
7. Otros órdenes jurisdiccionales	96
8. Jurisprudencia constitucional.....	97
9. Jurisprudencia supranacional.....	100
10. ¿Vincula la jurisprudencia?	100
11. Un colofón con derivaciones deontológicas	103
Referencia bibliográfica	104

**INFORME NACIONAL, MÉXICO
EL PRECEDENTE CONSTITUCIONAL**

Jorge Mario Pardo Rebolledo

*Ministro de la Suprema Corte de Justicia de la Nación de
los Estados Unidos Mexicanos*

1. Introducción: delimitación e interés del tema	107
2. Breve aproximación al concepto de precedente	108
3. Suprema Corte de Justicia de la Nación: creadora de derecho	110
3.1. Organización de la jurisdicción federal en amparo y el lugar de la Suprema Corte de Justicia de la Nación.....	110
3.2. Tipos de precedente: ¿cómo se crean los precedentes?.....	111
3.2.1. Jurisprudencia en el juicio de amparo	111
3.2.2. Acción de inconstitucionalidad, controversia constitucio- nal y declaratoria general de invalidez	113
3.3. Algunos problemas en la aplicación de los precedentes constitu- cionales	114
3.3.1. La inconstitucionalidad de la jurisprudencia	114
3.3.2. La retroactividad de la jurisprudencia	116
4. Reflexión final.....	118
5. Bibliografía	118