

CARLOS IGNACIO JARAMILLO J.

Profesor y Ex Decano Académico de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Pontificia Universidad Javeriana. Doctor por la Universidad de Salamanca (Ph. D.), Ex Magistrado de la Corte Suprema de Justicia, Conjuez de la Corte Suprema de Justicia, Miembro Correspondiente de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, Árbitro y Miembro de la Corte de Arbitraje de la Cámara de Comercio de Bogotá, Colegiado de Número del Colegio de Abogados Commercialistas, Miembro del grupo de investigación en Derecho Privado y del Centro de Estudios de Derecho Privado de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Javeriana, Ex Presidente de la Asociación Colombiana de Derecho de Seguros, ACOLOSE y Ex Presidente Mundial de la Asociación Internacional de Derecho de Seguros, AIDA.

DERECHO PRIVADO

ESTUDIOS Y ESCRITOS

DE DERECHO PATRIMONIAL

Tomo I

Historia del Derecho y Derecho de Bienes

PROEMIO

Profesor SERGIO MUÑOZ LAVERDE



CEDEP | Centro de Estudios
de Derecho Privado



COLECCIÓN ESTUDIOS

TABLA DE CONTENIDO

PLAN GENERAL DE LA OBRA	IX
COLECCIÓN ESTUDIOS	XVII
EL AUTOR	XIX
PRESENTACIÓN	XXV
PROEMIO	XXXV
TABLA DE CONTENIDO	XLVII

PARTE I

HISTORIA DEL DERECHO PRIVADO

CAPÍTULO I

RENACIMIENTO DE LA CULTURA JURÍDICA EN OCCIDENTE. EL DERECHO EN EL MEDIEVO

SECCIÓN I

PROLEGÓMENO HISTÓRICO.

ESBOZO DEL ENTORNO JURÍDICO DE LA ÉPOCA RENACENTISTA Y JUSTIFICACIÓN TERMINOLÓGICA (Siglos XI y siguientes)

1. ESBOZO DEL ENTORNO JURÍDICO DE LA ÉPOCA RENACENTISTA.....	9
2. JUSTIFICACIÓN DE CARÁCTER TERMINOLÓGICO EN TORNO A LA VOZ "RENACIMIENTO"	18

SECCIÓN II

EL "DESPERTAR" DE LA CULTURA JURÍDICA. GÉNESIS Y CONSOLIDACIÓN DE LA ESCUELA DE LOS GLOSADORES (Siglos XI - XIII)

1. SURGIMIENTO Y CONSOLIDACIÓN DE LA ESCUELA DE BOLONIA. RADIOGRAFÍA DE UNA NUEVA E ILUMINADA ÉPOCA (LA PRIMAVERA JURÍDICA).	22
1.1. La etapa "preirneriana". Primeras manifestaciones indicativas de un interés crepuscular en torno al estudio del derecho romano-justiniano. (La antesala de la Escuela de Bolonia).....	24
1.1.1. La etapa "preirneriana"	24
1.1.2. Primeras manifestaciones indicativas de un interés crepuscular en torno al estudio del derecho romano	

	justiniano. El surgimiento de colecciones jurídicas: el <i>Brachylogus</i> , las <i>Exceptio petri</i> y la <i>Expositio ad librum papiensis</i>	27
1.2.	Arribo y ulterior desenvolvimiento del siglo XI. El preludio del renacimiento jurídico, en su real esplendor. Señalamiento de algunos hechos relevantes	34
	a) En el plano económico.....	39
	b) En los planos social y cultural	39
	c) En el plano eclesiástico y político	41
	d) En el campo de la pedagogía.....	42
	e) En los campos jurídico y académico	43
1.3.	Panorama general de la enseñanza a lo largo de los siglos XI y XII. Existencia de las escuelas monásticas, episcopales y municipales (etapas "preirneriana" e "irneriana")	44
	1.3.1. Generalidades	44
	1.3.2. Escuelas monacales (Ordo monachorum)	47
	1.3.3. Escuelas episcopales (Ordo clericorum)	49
	1.3.4. Escuelas municipales (Ordo laicorum)	50
	1.3.5. Difusión e interés por la educación ciudadina.....	51
1.4.	Urbanización y secularización de la enseñanza autónoma del derecho. Aporte ciudadano y "revolución escolar" ("etapa irneriana")	53
1.5.	DIVERSIDAD DE TEORÍAS EXISTENTES ALREDEDOR DEL SURGIMIENTO DE LA ESCUELA DE BOLONIA. SOMERA Y CONCRETA DESCRIPCIÓN	58
	a) Teoría -o leyenda- teodosiana	59
	b) Teoría -o leyenda- de Ravena	60
	c) Teoría -o leyenda- de Carlomagno	62
	d) Teoría de la pervivencia de escuelas previas	62
	e) Teoría irneriana	67
2.	CARACTERÍSTICAS PRIMORDIALES DE LA ESCUELA DE GLOSADORES.....	68
3.	MÉRITOS Y APORTES PRIMORDIALES DE LA ESCUELA.....	89
3.1.	De carácter general	89
3.2.	DE CARÁCTER INDIVIDUAL (APORTES DOGMÁTICOS)	110
	3.2.1. Derecho de personas.....	112
	3.2.2. Derecho de bienes	113
	3.2.3. Derecho de contratos, obligaciones y responsabilidad civil	115
	3.2.4. Derecho de familia y derecho hereditario.....	120
4.	LOGRO MÁS SIGNIFICATIVO Y DIFUNDIDO EN EL CAMPO DE LAS COLECCIONES PRIVADAS BOLONÉAS: LA "GLOSA DE ACCURSIO", EL ESPEJO DE LOS GLOSADORES.	120
5.	CRÍTICAS PRINCIPALES. EVALUACIÓN INDIVIDUAL	126
6.	EXPANSIÓN CONTINENTAL; DECLIVE Y FIN DE LA ESCUELA	139
6.1.	Expansión continental: Internacionalización de la escuela	139

SECCIÓN III

AFIANZAMIENTO Y DESARROLLO DE LA CULTURA JURÍDICA.
SURGIMIENTO DE LA ESCUELA DE LOS COMENTARISTAS

O "POSGLOSADORES"

(Siglos XIII - XV)

1.	PRELIMINARES	146
2.	CARACTERÍSTICAS SOBRESALIENTES DE LA ESCUELA DE LOS COMENTARISTAS -O POSGLOSADORES-	149

3.	MÉRITOS PRIMORDIALES	161
3.1.	DE CARÁCTER GENERAL.....	161
3.2.	DE CARÁCTER INDIVIDUAL (APORTES DOGMÁTICOS)	173
3.2.1.	En el derecho de personas	173
3.2.2.	En el derecho de bienes	174
3.2.3.	En el derecho de contratos, obligaciones y responsabilidad civil	179
3.2.4.	En el derecho de familia.....	183
4.	CRÍTICAS GENERALES	184
5.	EXPANSIÓN CONTINENTAL: CONTINUIDAD DEL PROCESO DE INTERNACIONALIZACIÓN	190
6.	OCASO DE LA ESCUELA: EL SURGIMIENTO DEL "MOS GALLICUS"	191

SECCIÓN IV

LA IGLESIA, LA CIENCIA CANONISTA Y LA FORMACIÓN DEL ELEMENTO ROMANO-CANÓNICO. ESPLENDOR Y EXPANSIÓN DE LA ESCUELA DE LOS CANONISTAS (Siglos XI-XV)

1.	CUESTIÓN PREVIA: BREVE JUSTIFICACIÓN EN TORNO AL ELEMENTO ROMANO-CANÓNICO, A LA IMPORTANCIA Y A LA UBICACIÓN ESPACIO TEMPORAL DE LA ESCUELA ..	193
1.1	Breve justificación en torno al estudio del elemento romano-canónico e importancia de la escuela	193
2.	CARACTERÍSTICAS PRIMORDIALES.....	200
3.	MÉRITOS Y APORTES FUNDAMENTALES.....	208
3.1.	De naturaleza general.....	212
3.2.	De naturaleza individual	216
3.2.1.	En el derecho de personas y en la teoría general del derecho	216
3.2.2.	En el derecho de bienes	218
3.2.3.	En el derecho de contratos, obligaciones y responsabilidad civil	220
3.2.4.	En el derecho de familia y en derecho hereditario	232
4.	EXPANSIÓN Y "CULMINACIÓN" MEDIEVAL DE LA ESCUELA. PRECISIÓN EN TORNO A SU ARCO TEMPORAL	233

SECCIÓN V

LUZ, SOMBRA Y AURORA DE LA CULTURA JURÍDICA (Retrospectiva medieval, Siglos V-XV)

1.	GENERALIDADES.....	235
----	--------------------	-----

CAPÍTULO II

EL FORMALISMO Y SU EVOLUCIÓN HISTÓRICA
EXAMEN DEL FORMALISMO EN EL DERECHO CIVIL,
SU ORIGEN, RECEPCIÓN Y EVOLUCIÓN

1.	PLAN GENERAL.....	257
----	-------------------	-----

2.	MESOPOTAMIA.....	258
2.1.	Sus primeros códigos.....	258
2.2.	El Código Hammurabi.....	259
3.	ROMA	264
4.	PENSAMIENTO DE DON ANDRÉS BELLO.....	275
4.1.	PRIMER PROYECTO (1841-1845)	278
4.2.	Segundo proyecto (1846-1847)	280
4.3.	Tercer proyecto (1853)	280
4.4.	Cuarto proyecto (inédito)	281
5.	EL CÓDIGO CIVIL CHILENO.....	283
6.	EL CÓDIGO CIVIL COLOMBIANO	286

CAPÍTULO III

ANTECEDENTES Y EVOLUCIÓN HISTÓRICA DE LA 'DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS' (*VENIRE CONTRA FACTUM PROPRIUM NON VALET*)

EL RECHAZO A LA CONTRADICCIÓN EN EL DERECHO PRIVADO A TRAVÉS DE LA HISTORIA

8.1.	PRELIMINARES	291
8.2.	Derecho romano.....	292
8.2.1.	Generalidades	292
8.2.2.	Derecho romano clásico. Casuística.....	296
8.2.3.	Recapitulación.....	304
8.2.4.	Derecho romano posclásico. Casuística	306
8.3.	Derecho medieval	309
8.3.1.	Preliminares	309
8.3.2.	Escuela de los Glosadores	309
8.3.3.	Escuela de los Comentaristas	311
8.3.4.	Escuela de los Canonistas.....	312
8.3.5.	Derecho histórico español.....	312
8.4.	Derecho moderno.....	313
8.4.1.	Preliminares	313
8.4.2.	Escuelas Humanista y Clásica del Derecho Natural	313
8.4.3.	Contribuciones de J. Domat y R. J. Pothier	317
8.4.4.	Aporte de J. Schacher	321
8.4.5.	Síntesis.....	321
8.5.	Derecho contemporáneo	322
8.5.1.	Preliminares	322
8.5.2.	Revolución francesa	323
8.5.3.	La codificación y el derecho civil francés.....	325
8.5.4.	La codificación y el derecho civil italiano.....	334
8.5.5.	La codificación y el derecho civil español.....	337
8.5.6.	La codificación y el derecho civil alemán. Expansión generalizada de la regla <i>venire contra factum proprium</i>	346
8.6.	Compendio general	349

PARTE II

DERECHO DE BIENES

CAPÍTULO I

RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS PRESTACIONES MUTUAS. ANÁLISIS DE LA REGULACIÓN EN MATERIA DE FRUTOS, MEJORAS Y DERECHO DE RETENCIÓN

-Sentencia del 18 de agosto de 2000. Exp. 5519-

CARGO PRIMERO	355
CARGO SEGUNDO	358
Consideraciones	360
CARGO TERCERO	368
Consideraciones	369
CARGO CUARTO	372
Consideraciones	372

CAPÍTULO II

RÉGIMEN JURÍDICO DE LA POSESIÓN

TRANSCURSO DEL DECURSO PRESCRIPTIVO, TÉRMINO DE LA USUCAPIÓN Y NORMATIVIDAD APLICABLE RESPECTO A LA SUMA DE TIEMPOS POSESORIOS EN CABEZA DE VARIOS SUJETOS

-Sentencia del 22 de octubre de 2004. Exp. 7757-

TRANSCURSO DEL DECURSO PRESCRIPTIVO, TÉRMINO DE LA USUCAPIÓN Y NORMATIVIDAD APLICABLE RESPECTO A LA SUMA DE TIEMPOS POSESORIOS EN CABEZA DE VARIOS SUJETOS			
-SENTENCIA DEL 22 DE OCTUBRE DE 2004. EXP. 7757-.....			377

CAPÍTULO III

EL TESORO, LAS ESPECIES Y LAS ANTIGUEDADES NÁUFRAGAS Y EL PATRIMONIO HISTÓRICO, ARTÍSTICO Y CULTURAL DE LA NACIÓN

UBICACIÓN TEMÁTICA, NATURALEZA JURÍDICA, CONCEPTO, ANTECEDENTES HISTÓRICOS, DERECHO COMPARADO Y DERECHO COLOMBIANO: ELEMENTOS Y CARACTERÍSTICAS PRIMORDIALES. BIENES MUEBLES QUE LEGAL Y JURÍDICAMENTE NO CONSTITUYEN TESORO (EVOLUCIÓN DE LA INSTITUCIÓN). EXPRESA REFERENCIA AL PATRIMONIO HISTÓRICO, ARTÍSTICO Y CULTURAL Y A SU PROTECCIÓN ESPECIAL (TENDENCIA INTERNACIONAL). LAS ESPECIES Y LAS ANTIGUEDADES NÁUFRAGAS. GENERALIDADES Y SU TRATAMIENTO EN EL CÓDIGO Y EN LA LEGISLACIÓN CIVIL ULTERIOR. EL DESCUBRIMIENTO DEL TESORO. DERECHOS DERIVADOS DEL MISMO Y EL PAPEL ASIGNADO A LA APREHENSÍO MATERIAL DE LA COSA.

-SENTENCIA DEL 5 DE JULIO DE 2007. EXP. 08001-3103-010-1989-09134-01-

2. NATURALEZA CIVIL DE LA ACCIÓN FORMULADA POR LA SOCIEDAD DEMANDANTE. EXCLUSIÓN DE LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSO

ADMINISTRATIVA Y REAFIRMACIÓN DE LA COMPETENCIA ASIGNADA A LA JURISDICCIÓN ORDINARIA	390
3. LA CLÁUSULA GENERAL DE COMPETENCIA EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO COLOMBIANO. JUZGAMIENTO DE ASUNTOS Y TEMÁTICAS CONSUSTANCIALES AL DERECHO PRIVADO, EN PARTICULAR RELACIONADOS CON EL DERECHO DE DOMINIO	405
4. LA EFICACIA DEL PROCESO JUDICIAL. ALCANCES Y EFECTOS RESTRINGIDOS DE LAS NULIDADES PROCESALES. RECAPITULACIÓN Y CONCLUSIONES	412
5. COROLARIO DE TODO LO EXPUESTO ANTERIORMENTE, ES QUE NO PROSPERA NINGUNO DE LOS DOS CARGOS DE NULIDAD FORMULADOS	417
I. EL TESORO. UBICACIÓN TEMÁTICA, NATURALEZA JURÍDICA Y CONCEPTO.....	427
II. EL TESORO EN EL DERECHO COLOMBIANO. ELEMENTOS Y CARACTERÍSTICAS PRIMORDIALES	433
III. BIENES MUEBLES QUE LEGAL Y JURÍDICAMENTE NO CONSTITUYEN TESORO (EVOLUCIÓN DE LA INSTITUCIÓN). EXPRESA REFERENCIA AL PATRIMONIO HISTÓRICO, ARTÍSTICO Y CULTURAL Y A SU PROTECCIÓN ESPECIAL (TENDENCIA INTERNACIONAL).....	454
IV. LAS ESPECIES Y LAS ANTIGÜEDADES NÁUFRAGAS. GENERALIDADES Y SU TRATAMIENTO EN EL CÓDIGO Y EN LA LEGISLACIÓN CIVIL ULTERIOR	473
V. EL DESCUBRIMIENTO DEL TESORO. DERECHOS DERIVADOS DEL MISMO Y ROL ASIGNADO A LA APREHENSIÓN MATERIAL DE LA COSA	480
VI. EL CASO CONCRETO SOMETIDO AL ESCRUTINIO DE LA CORTE	489

CAPÍTULO IV

PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA DE DOMINIO

CONCEPTO GENERAL, DIVERSAS MODALIDADES DE PRESCRIPCIÓN -ORDINARIA Y EXTRAORDINARIA-, HECHO POSESORIO, JUSTO TÍTULO, BUENA FE E INCIDENCIA DE LA CELEBRACIÓN DE UN CONTRATO DE PROMESA DE COMPRAVENTA

1. SENTENCIA DEL 13 DE NOVIEMBRE DE 2001.....	519
2. SENTENCIA DEL 8 DE MAYO DE 2002 EXP. 6763.....	523
BIBLIOGRAFÍA	529
ÍNDICE DE AUTORES	557
ÍNDICE DE DISPOSICIONES.....	566
ÍNDICE DE MATERIAS	569