

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 |