

Indice

PROLOGO	17
INTRODUCCION	19
OBJETIVOS GENERALES	23

Primera Unidad FUENTES DEL DERECHO

PRESENTACION	27
OBJETIVOS ESPECIFICOS	29

I. FUENTES DEL DERECHO

1.	FUENTES DEL DERECHO EN GENERAL	31
2.	ACEPCIONES DE LA EXPRESION «FUENTES DEL DERECHO»	32
3.	CLASIFICACION DE LAS FUENTES DEL DERECHO	33
1.	FUENTES REALES O MATERIALES	34
1.1.	Definición.	34
1.2.	Elementos que las constituyen	34
1.2.1.	Elementos experimental	34
	Datos reales, históricos e ideales.	
1.2.2.	Elemento Racional	35
	Noción del derecho.	
2.	FUENTES FORMALES	36
2.1	Definición.	36
2.2	Clasificación	36

2.2.1.	La ley	37
2.2.1.1.	Origen y etimología	37
2.2.1.2.	Concepto	38
2.2.1.3.	Definiciones	38
2.2.1.4.	Ley en sentido material y en sentido formal	40
	• Leyes en sentido formal	
	• Leyes en sentido material	
2.2.1.5.	Clasificación	40
	• Leyes imperativas	
	• Leyes permisivas	
	• Leyes declarativas o supletorias	
	• Leyes prohibitivas	
2.2.1.6.	Caracteres de la ley	41
	• Obligatoriedad	
	• Generalidad	
	• Permanencia	
	• Abstracta e impersonal	
	• Le ley proviene del Estado	
	• Le ley se reputa conocida	
2.2.1.7.	Procedimiento formativo de las leyes. Etapas	42
	• Iniciativa	
	• Discusión	
	• Aprobación. Requisitos formales de la ley.	
	• Sanción por el Ejecutivo	
	• Promulgación	
	• Vacancia.	
	• Comenzo de la obligatoriedad	
2.2.1.8.	Decretos del Presidente de la República	55
	• Legislativos	
	• Extraordinarios	
	• Especiales	
	• Reglamentarios	
	• Ejecutivos o reglamentarios constitucionales	
2.2.1.9.	Relaciones entre la ley y los decretos del Presidente de Colombia	56

2.2.1.10.	Derogación de la ley	57
	• Conceptos de derogación, modificación o reforma, abrogación, subrogación.	
	• Causas de cesación de eficacia de la ley	58
	- Causa extrínseca	
	- Causas intrínsecas	
	• Tipos de derogación	59
	- Expresa o directa	
	- Tácita o indirecta	
	- Orgánica	
	- Total	
	- Parcial	
	• Desuso de la ley	59
	- Definición y origen	
	- Causas	
	- Valor legal	
2.2.1.11.	Efectos de las sentencias de inexecuibilidad	60
2.2.1.12.	Codificación	68
2.2.1.13.	El origen de la codificación moderna	72
	• Código de Napoleón	72
	• Instituciones fundamentales	77
	- En cuanto al estado civil.	
	- Respecto a la familia	
	- Tocante a las sucesiones	
	- En el derecho de los bienes	
	- En el derecho de las obligaciones	
	- En cuanto a los efectos de las obligaciones	
	- En materia de liberalidades	
2.2.1.14.	El Derecho Privado francés después del Código Civil	79
	• Aspectos de las reformas	
	• Derecho de las personas	
	• Sucesiones	
	• Derecho de los bienes	
	• Obligaciones	
2.2.1.15.	Código Civil Colombiano	83

	Períodos	83
	• Primer período: Colonial.	
	- El derecho español y el derecho indiano	
	- Los fueros	
	• Segundo período	
	• Tercer período	
	• Cuarto período	
	Proyectos de reforma.	93
	Fuente principal: Código Civil Chileno	94
2.2.1.16.	Los proyectos de Código Civil de don Andrés Bello	95
2.2.2.	La costumbre	96
2.2.2.1.	Concepto	96
2.2.2.2.	Elementos	97
	• Elemento material u objetivo	
	• Elemento espiritual, subjetivo o psicológico	
2.2.2.3.	Caracterización	99
2.2.2.4.	Relación entre la costumbre y la ley	99
	• Racionalismo	
	• Escuela histórica	
	• Positivismo	
	• Formas de derecho consuetudinario	
	- Derecho consuetudinario delegante.	
	- Derecho consuetudinario delegado.	
	- Derecho consuetudinario derogatorio.	
	• Diferencias entre el derecho legislado y el derecho consuetudinario	101
2.2.2.5.	Clasificación de la costumbre	101
	• Costumbre interpretativa o "secundum legem"	
	• Costumbre supletoria o "praeter legem"	
	• Costumbre contraria a la ley o "contra legem"	
	• Según el territorio que abarcan:	
	- Generales	
	- Locales	
	- Nacionales	
	- Extranjeras	

2.2.2.6.	Costumbre y usos sociales. Diferencias	102
2.2.2.7.	La costumbre en el derecho colombiano	103
	• Costumbre civil y costumbre comercial	
2.2.3.	La doctrina	105
2.2.3.1.	Definición	105
2.2.3.2.	La doctrina como fuente del derecho	105
2.2.4.	La jurisprudencia.	106
2.2.4.1.	Concepto.	106
2.2.4.2.	Generalidades	106
2.2.4.3.	La jurisprudencia como fuente	107
2.2.4.4.	La función del juez	110
	• Aplicación de la ley	
	• Interpretación del sentido, alcance y finalidad de la norma que aplica.	
	• Integración del orden jurídico	
	• Función "creadora de derecho"	
2.2.4.5.	"Common Law"	116
	• Fuentes	
2.2.4.6.	La jurisprudencia como fuente en nuestro derecho	118
4.	NUEVO CONCEPTO DE FUENTES DEL DERECHO ...	121
	BIBLIOGRAFIA CONSULTADA	125

II. LAS FUENTES DEL CONOCIMIENTO JURIDICO

1.	LAS FUENTES FORMALES EN NUESTRA LEGISLACION	129
1.1.	La legislación como fuente formal	132
1.1.1.	• Prelación de las fuentes normativas de distinta naturaleza.	132
1.1.1.1.	La Constitución	132
1.1.1.2.	Normas legales	132
1.1.1.2.1.	La ley en sentido estricto	133
	• La ley en sentido formal	
	• Los tratados internacionales aprobados por el Congreso y debidamente ratificados, que son ley de la República	

	• Decretos - leyes	
	• Decretos del estado de sitio	
	• Decretos de emergencia económica	
	• Reglamentos constitucionales	
1.1.1.2.2.	Decretos del gobierno. Características	135
1.1.1.3.	Normas administrativas	135
1.1.1.3.1.	Definición	135
1.1.1.3.2.	Prelación	136
1.1.2.	Prelación de las fuentes normativas de igual naturaleza.	137
1.1.3.	Ambito de ampliación de la ley	138
1.1.3.1.	Territorialidad de las normas	138
1.1.3.2.	Extraterritorialidad de las normas	138
1.1.3.2.1.	En materia civil.	139
	• En cuanto a las personas	
	• En cuanto a los bienes	
	• En cuanto a los instrumentos públicos	
1.1.3.2.2.	En materia penal	139
1.1.4.	Vigencia de las normas	141
1.1.4.1.	Su existencia jurídica	141
1.1.4.2.	Su derogatoria y fin	142
1.1.4.3.	Suspensión temporal de la vigencia de las normas	143
1.1.4.4.	Retroactividad	143
1.1.4.5.	Ultraactividad	148
Ejercicio de aplicación de «Conflicto de fuentes legales»		149
1.1.5	Aplicación indirecta de la ley. Analogía	154
Ejercicio resuelto en «analogía como fuente»		155
1.2.	Los principios generales del derecho como fuente	156
1.2.1.	El abuso del derecho	157
1.2.2.	El enriquecimiento sin causa	157
1.2.3.	Error "communis facit jus"	158
Caso de aplicación resuelto con base en los "principios generales"		158
1.3.	La costumbre como fuente del derecho	171
1.3.1.	Breve reseña histórica	171
1.3.2.	Concepto	173

1.3.3.	Clasificación.....	173
1.3.4.	Operancia en nuestro ordenamiento jurídico	174
Ejercicio de aplicación de "la costumbre como fuente del derecho"		
1.4.	El negocio jurídico como fuente.....	176
1.4.1.	Concepto	176
1.4.2.	Presupuestos de validez	176
Ejercicio de aplicación de «contrato como fuente formal»		
1.5.	Determinación y crítica de la fuente	183
1.5.1.	Análisis estructural	190
1.5.2.	La crítica jurídica	185
1.5.3.	Fuente aplicable a la solución del problema	186
Ejercicios de aplicación de «análisis estructural»		
Ejercicios de aplicación de «análisis estructural» y «crítica jurídica»... 191		
III. CUESTIONARIO		200
IV. EJERCICIOS PROPUESTOS		201
V. ACTIVIDAD COMPLEMENTARIA		201
VI. BIBLIOGRAFIA CONSULTADA		202
VII. BIBLIOGRAFIA RECOMENDADA		203

Segunda Unidad

INTERPRETACION - METODOS Y ESCUELAS

PRESENTACIÓN	207
OBJETIVOS ESPECIFICOS	209

I. APLICACION, INTERPRETACION E INTEGRACION DEL DERECHO

1.	TECNICA JURIDICA.....	211
2.	SILOGISMO JURIDICO	212
3.	INTERPRETACION DEL DERECHO	215
3.1.	Concepto.....	215
3.2.	Denominaciones.....	217
3.3.	Sistemas de interpretación.....	217

	• Sistema reglado	
	• Sistema no reglado	
3.4.	Clases.....	217
	• Doctrinal o libre	
	• Judicial	
	• Legislativa o auténtica	
3.5.	Extensión y alcance.....	218
	• Interpretación extensiva	
	• Interpretación restrictiva	
3.6.	Elementos en la interpretación.....	218
3.6.1.	Gramatical.....	219
3.6.2.	Lógico.....	221
3.6.3.	Histórico.....	222
3.6.4.	Sistemático.....	222
3.7.	Métodos y escuelas de interpretación.....	224
3.7.1.	Método exegético.....	224
3.7.1.1.	Postulados.....	225
3.7.1.2.	Criticas.....	228
3.7.2.	Método de interpretación savigniano.....	229
3.7.3.	Método de la libre investigación científica.....	230
3.7.3.1.	Postulados.....	231
3.7.4.	Escuela del Derecho Libre.....	234
3.7.4.1.	Postulados.....	235
3.7.5.	Jurisprudencia de intereses y jurisprudencia sociológica.....	236
3.7.5.1.	Postulados.....	236
3.7.6.	Método teleológico.....	240
3.7.7.	Escuela del realismo jurídico.....	241
3.7.8.	Crítica egológica de Carlos Cossio.....	242
3.7.9.	Teoría pura del derecho.....	243
3.7.10.	Método histórico-evolutivo.....	244
3.7.11.	La "revolución" propugnada por Joaquín Dualde.....	245
3.7.12.	Concepción de Max Ascoli.....	249
3.8.	«Pluralismo metódico» para interpretar las normas jurídicas.....	251
3.8.1.	Los trabajos preparatorios.....	252

3.9.	La interpretación científica de la norma jurídica	252
3.9.1.	Apreciaciones	258
4.	RELACION ENTRE EL DERECHO Y LAS CONDICIONES HISTORICAS. SU IMPORTANCIA EN LA INTERPRETACION DE LAS NORMAS JURIDICAS	258
5.	VIDA HUMANA E INTERPETACION DE LAS NORMAS JURIDICAS	264
6.	CONCLUSION	266
	II. CUESTIONARIO	268
	III. CASOS DE APLICACION PROPUESTOS	269
	IV. ACTIVIDAD COMPLEMENTARIA	273
	V. BIBLIOGRAFIA CONSULTADA	274

Tercera Unidad
INTEGRACION DEL DERECHO.
"LAGUNAS DE LA LEY"

	PRESENTACIÓN	279
	OBJETIVOS ESPECIFICOS	281

I. INTEGRACION DEL DERECHO

1.	PLENITUD DEL ORDEN JURIDIGO	283
1.1.	«Lagunas de la ley»	284
2.	ANALOGIA	289
2.1.	Clases	290
	• Analogía legis	
	• Analogía juris	291
2.2	Aplicación	292
3.	RAZONAMIENTO EXTENSIVO	295
4.	COSTUMBRE	295
5.	PRINCIPIOS GENERALES DE DERECHO	296
6.	PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES	303

6.1.	Principios constitucionales en Colombia	304
	• Políticos	
	• Administrativos	
	• Fiscales	
	• Sociales	
	• Económicos	
	• Culturales	
	• Religiosos	
7.	LA EQUIDAD	306
	II. CUESTIONARIO	310
	III. CASOS DE APLICACION PROPUESTOS	311
	IV. ACTIVIDAD COMPLEMENTARIA	312
	V. BIBLIOGRAFIA CONSULTADA	313

Cuarta Unidad
SILOGISMO JURIDICO

PRESENTACIÓN	317
OBJETIVOS ESPECIFICOS	319

I. TEORIA DEL «SILOGISMO JURIDICO»

1.	TESIS DE KARL ENGISCH	321
1.1.	El «silogismo jurídico»	323
	• La forma del "Silogismo Jurídico"	
	Ejemplos.	
1.2.	La «premisa mayor»	329
1.3.	La «premisa menor»	333
1.4.	Realización del «hecho jurídico»	337
1.5.	«Prueba» del hecho jurídico	339
1.6.	Quaestio facti y quaestio juris	342
2.	FORMULAS DE ULRICH KLUG	345
3.	DISCUSION DE ALGUNOS ASPECTOS DE LAS DOCTRINAS DE ENGISCH Y KLUG	348

II. CUESTIONARIO	362
III. CASOS DE APLICACION PROPUESTOS	362
IV. ACTIVIDAD COMPLEMENTARIA	363
V. BIBLIOGRAFIA CONSULTADA	364

Quinta Unidad SILOGISMO JURIDICO

PRESENTACIÓN	367
OBJETIVOS ESPECIFICOS	369

I. LA INTERPRETACION EN EL DERECHO COLOMBIANO

1.	SISTEMA CONSAGRADO EN COLOMBIA	371
2.	INTERPRETACION JUDICIAL	373
3.	ELEMENTO GRAMATICAL	374
4.	SENTIDO EN QUE DEBEN TOMARSE LAS PALABRAS DE LA LEY	377
5.	eLEMENTOS «LOGICO» E «HISTORICO»	378
6.	ELEMENTO SISTEMATICO	378
7.	LAS LEYES ESPECIALES PREVALECCEN SOBRE LAS GENERALES	379
8.	LO FAVORABLE U ODIOSO DE UNA DISPOSICION NO DEBE TOMARSE EN CUENTA PARA AMPLIAR O RESTRINGIR SU INTERPRETACION	380
9.	INTERPRETACION AUTENTICA	380
10.	LAS REGLAS DE INTEGRACION	381
10.1.	Enriquecimiento sin causa	381
10.1.1	Condiciones indispensables	
10.2.	La buena fe.	386
10.3.	Teoría de la imprevisión	390
10.4.	Error communis facit jus	392
10.5.	Fraude a la ley	394
10.6.	Abuso del derecho	395

10.6.1	Historia	397
10.6.2.	Criterios acerca de la naturaleza del abuso del derecho...	400
10.6.2.1.	Criterio intencional	400
10.6.2.2.	Criterio económico	400
10.6.2.3.	Criterio del balance de intereses	400
10.6.2.4.	Criterio funcional	400
10.6.3.	Elementos del abuso del derecho	403
10.6.4.	Abuso del derecho en Colombia	403
	II. NORMAS JURIDICAS QUE REGULAN LA	406
	INTERPRETACION DE LA LEY EN COLOMBIA	
	III. CUESTIONARIO	407
	IV. CUATRO CASOS PROPUESTOS SOBRE	
	INTERPRETACION DE LA LEY	409
4.1.	Primer caso	409
	Problema.	
	Solución.	
	Pregunta.	
4.2.	Segundo caso	409
	Intrepretación.	
	Pregunta.	
4.3.	Tercer caso	410
	Interpretación.	
	Pregunta.	
4.4.	Cuarto caso	410
	Problema.	
	Solución.	
	Pregunta.	
	V. ACTIVIDAD COMPLEMENTARIA	411
	VI. BIBLIOGRAFIA CONSULTADA	412
	BIBLIOGRAFIA GENERAL CONSULTADA	415