

Rodrigo Noguera Laborde

INTRODUCCIÓN GENERAL AL DERECHO

Volumen I

INTRODUCCIÓN A LA FILOSOFÍA DEL DERECHO

Volumen II

INTRODUCCIÓN A LA CIENCIA DEL DERECHO

Cuarta Edición

UNIVERSIDAD SERGIO ARBOLEDA

Bogotá, D.C. 2002

TABLA DE CONTENIDO

VOLUMEN I	
INTRODUCCIÓN A LA FILOSOFÍA DEL DERECHO	xi
NOTA	xiii
INTRODUCCIÓN GENERAL AL DERECHO	xv
PRIMERA PARTE	
INTRODUCCIÓN A LA FILOSOFÍA DEL DERECHO	1
I. LA FILOSOFÍA EN GENERAL	3
1. ¿Qué es la filosofía?.....	3
2. Divisiones de la filosofía.....	5
3. El método de la filosofía.....	6
II. LAS CIENCIAS	8
4. Noción.....	8
5. Clasificación de las ciencias. Sus métodos.....	9
6. Distinción entre la filosofía y las ciencias.....	10
7. Consecuencias de lo anterior.....	11
III. LA FILOSOFÍA DEL DERECHO	13
8. Noción.....	13
9. Noticia sobre la historia de la filosofía del derecho.....	13
10. Los grandes temas de la filosofía del derecho.....	15
11. Importancia de la filosofía del derecho.....	16
CAPÍTULO I	
NOCIÓN DE DERECHO	
A) Preliminares	19
12. Etimología de la voz "Derecho".....	19
13. Sentidos actuales de la palabra "Derecho".....	20
14. Definiciones romanas de derecho o <i>ius</i>	21
15. Divisiones romanas del derecho.....	21
16. Los "tria iuris praecepta" de Ulpiano.....	23
B) Definición de Derecho	23
17. Método.....	23
18. Nuestro punto de partida.....	24
19. La sociedad.....	25
20. Toda sociedad exige un orden.....	26
21. Definición de derecho.....	27
22. Consecuencias de lo anterior.....	27

C) El Derecho y la Coacción	29
23. Noción de coacción en sentido jurídico.....	29
24. Opiniones sobre las relaciones entre el derecho y la coacción jurídica.....	29
25. La coacción jurídica no es de la esencia del derecho. El derecho es simplemente coercible.....	30
D) Otras Visiones del Derecho	31
26. Enumeración.....	31
27. El derecho identificado con la ley.....	31
28. El historicismo. La escuela histórica del derecho.....	34
29. El derecho considerado solamente como un fenómeno social. La escuela sociológica.....	37
30. El derecho considerado como una manifestación de las condiciones económicas de la sociedad.....	39
31. El derecho considerado como una noción puramente formal, es decir, sin ningún contenido propio.....	42

CAPÍTULO II

EL DERECHO, LA MORAL Y LOS USOS SOCIALES

A) El Derecho y la Moral	47
32. Planteamiento del problema.....	47
33. Teoría que identifica el derecho con la moral. Crítica.....	47
34. Teoría que establece una separación entre la moral y el derecho. Crítica.....	49
35. Derecho y moral son dos ordenamientos distintos de la conducta humana, pero con estrechas relaciones entre sí.....	51
B) El Derecho y las Reglas del Trato Social	53
36. ¿Qué son las llamadas reglas del trato social?.....	53
37. ¿Las reglas del trato social son verdaderas normas?.....	54
38. En nuestra opinión, las reglas del trato social son verdaderas normas de conducta.....	55
39. Diferencias entre las reglas del trato social y las reglas morales.....	56
40. Diferencias entre las reglas del trato social y las del derecho.....	57

CAPÍTULO III

LA NORMA JURÍDICA

A) Concepto, Elementos, Características y Clasificación de las Normas Jurídicas	59
41. Juicios sobre el ser y sobre el deber ser.....	59
42. Distinción entre las leyes naturales y las normas.....	60
43. Concepto de norma jurídica.....	61
44. Elementos de las normas jurídicas.....	61
45. Características de las normas jurídicas.....	63
46. La dirección y la coacción en las normas jurídicas.....	65
47. La antijuridicidad.....	66
48. Validez, eficacia y valor de las normas jurídicas.....	68
49. Tipos de normas jurídicas.....	69
B) El deber Jurídico	72
50. Noción preliminar.....	72
51. Teorías que identifican el deber jurídico y el deber moral.....	73
52. Teorías que distinguen el deber moral y el deber jurídico.....	74
53. Conclusión sobre lo anterior.....	76

CAPÍTULO IV

**LA RELACIÓN JURÍDICA, EL DERECHO
SUBJETIVO Y LA OBLIGACIÓN JURÍDICA**

A) La Relación Jurídica.....	79
54. Concepto.....	79
55. Elementos de la relación jurídica.....	80
B) El Derecho Subjetivo.....	81
56. Noción preliminar.....	81
57. Orígenes de la noción de derecho subjetivo.....	81
58. Doctrinas que niegan la existencia de derechos subjetivos.....	82
59. Doctrinas que afirman la existencia de derechos subjetivos.....	84
60. Doctrinas sobre la naturaleza del derecho subjetivo.....	85
61. Crítica de las opiniones anteriores.....	86
62. Verdadera idea del derecho subjetivo.....	87
63. Las tres formas del derecho subjetivo.....	88
64. Prioridad entre el derecho objetivo y el derecho subjetivo.....	90
65. División de los derechos subjetivos.....	91
66. Ejercicio de los derechos subjetivos.....	92
C) La Obligación Jurídica.....	94
67. Definición y divisiones.....	94
68. Fuentes.....	95
69. Diferencias entre la obligación y el deber jurídico.....	96

CAPÍTULO V

LAS PERSONAS DESDE EL PUNTO DE VISTA JURÍDICO

70. Preliminares.....	97
71. La personalidad jurídica en nuestro Código Civil.....	98
72. Crítica de la teoría de la ficción. Otras opiniones.....	99
73. La teoría de Kelsen sobre la personalidad jurídica.....	100
74. Teoría de Ferrara sobre la personalidad jurídica.....	101
75. Conclusiones sobre lo anterior.....	102

CAPÍTULO VI

LOS FINES DEL DERECHO. TEORÍA SOBRE LOS VALORES JURÍDICOS

76. Preliminares.....	105
A) Noción General sobre los Valores.....	105
77. ¿Qué son los valores?.....	105
78. Características de los valores.....	107
79. Conocimiento de los valores.....	109
80. Clasificación de los valores.....	110
B) La Justicia.....	111
81. Idea formal de la justicia.....	111
82. Necesidad de completar esta idea.....	112
83. Sentidos de la palabra justicia.....	113
84. Divisiones de la justicia.....	114
C) La Equidad.....	116
85. Concepto.....	116
86. La doctrina aristotélica sobre la equidad.....	117
87. Aclaraciones de la teoría anterior.....	118
88. Los campos en que interviene la equidad.....	119

D) La Seguridad	120
89. Dos sentidos del concepto.....	120
90. Fundamento de la seguridad en sentido objetivo. La teoría de Radbruch.....	121
91. Nuestra opinión es diversa.....	122
92. La seguridad como valor detreminante de varios principios generales del derecho.....	123
E) El Bien Común	124
93. Preliminares.....	124
94. Dos teorías equívocas sobre el bien común.....	125
95. Definición del bien común.....	126
96. Misión del Estado.....	127
97. Supremacía del bien común.....	128
98. ¿Se dan antinomias y contradicciones entre los valores jurídicos como consecuencia de ciertas situaciones de hecho? La tesis de Gustavo Radbruch. Crítica....	129

CAPÍTULO VII

EL DERECHO NATURAL

99. Preliminares.....	133
I. BREVE HISTORIA DE LA NOCIÓN DE DERECHO NATURAL	134
A) Antigüedad Griega y Romana	134
100. El derecho natural entre los griegos.....	134
101. El derecho natural entre los romanos.....	138
B) El Derecho Natural del Cristianismo	139
102. San Pablo y los padres de la Iglesia.....	139
C) El Derecho Natural del Racionalismo	142
103. El racionalismo filosófico.....	142
104. El racionalismo jurídico.....	143
D) Reacción contra el Derecho Natural	144
105. El positivismo y el historicismo jurídico.....	144
106. Renacimiento del derecho natural.....	145
E. Doctrinas Modernas y Contemporáneas sobre el Derecho Natural	146
107. El derecho natural de contenido variable.....	146
F) Teoría sobre el Derecho Natural	149
108. Idea provisional del derecho natural.....	149
109. ¿En qué consiste la naturaleza del hombre?.....	149
110. Definición del derecho natural.....	151
111. Existencia del derecho natural.....	152
112. Contenido del derecho natural.....	153
113. Características de los preceptos de derecho natural.....	155
114. El derecho natural y el derecho positivo.....	156

CAPÍTULO VIII

EL DERECHO NATURAL SUBJETIVO

LOS DERECHOS NATURALES	157
115. Concepto.....	157
116. Sujetos de los derechos naturales.....	158
117. Características de los derechos naturales. ¿Son absolutos?.....	159
118. Clasificación y mención de algunos derechos naturales.....	160
119. Necesidad de aclarar el fundamento de los derechos naturales.....	162
120. Diversas opiniones sobre el fundamento de los derechos del hombre.....	163

VOLUMEN II
INTRODUCCIÓN A LA CIENCIA DEL DERECHO.....165

SEGUNDA PARTE
INTRODUCCIÓN A LA CIENCIA JURÍDICA

PRELIMINARES.....169
 1. Objeto de la ciencia jurídica o ciencia del derecho.....169
 2. ¿Qué es el derecho positivo?.....169
 3. ¿El derecho positivo es verdadera ciencia?.....171
 4. Factores que intervienen en la elaboración del derecho positivo.....173
 5. Breve historia de la ciencia del derecho.....177
 6. Disciplinas auxiliares de la ciencia jurídica.....179

CAPÍTULO I
DIVISIONES DEL DERECHO POSITIVO

A) Derecho Público y Derecho Privado.....181
 7. Orígenes de la distinción.....181
 8. Dificultades que presenta esta teoría.....182
 9. Necesidad de mantener la distinción.....183
 10. Campo de acción del derecho público y del derecho privado.....183
 11. Ramas principales del derecho público y del derecho privado.....184
B) Ramas Principales del Derecho Público.....185
 12. Derecho público externo o derecho internacional público.....185
 13. Derecho público interno.....186
 14. a) Derecho constitucional.....186
 15. b) Derecho administrativo.....187
 16. c) Derecho penal.....188
 17. d) Derecho procesal.....190
C) Ramas Principales del Derecho Privado.....191
 18. a) El derecho civil.....191
 19. b) El derecho mercantil.....192
 20. c) Derecho internacional privado.....193
 21. Otras ramas del derecho público y del privado.....194

CAPÍTULO II
LAS FUENTES FORMALES DEL DERECHO

22. Enumeración.....195
A) La Ley.....196
 23. Importancia. Etimología.....196
 24. Definición de la ley en sentido filosófico.....197
 25. Definición de la ley en sentido jurídico.....198
 26. Formación de las leyes.....199
 27. Observancia de las leyes.....200
 28. Conocimiento de las leyes.....201
 29. Decretos con fuerza de ley.....202
 30. Los actos administrativos.....203
 31. Los códigos.....204
 32. Las instituciones jurídicas.....205
 33. Derogación de las leyes.....206
B) La Costumbre.....208
 34. Concepto y elementos.....208

35. La costumbre y los usos sociales.....	209
36. Valor de la costumbre en las diferentes ramas del derecho.....	209
37. Clases de costumbres frente a la ley.....	210
38. Ventajas e inconvenientes de la costumbre.....	211
39. La costumbre en el derecho colombiano.....	211
C) La Jurisprudencia.....	212
40. Concepto.....	212
41. a) La jurisprudencia como norma jurídica individual.....	213
42. b) La jurisprudencia como conjunto de principios generales emanados de fallos uniformes.....	215
43. Técnicas para uniformar la jurisprudencia.....	215
44. La jurisprudencia en el sistema del Common Law.....	216
D. Los Actos Jurídicos y los Tratados Internacionales.....	217
45. Definiciones.....	217

CAPÍTULO III

EL ORDENAMIENTO JURÍDICO POSITIVO

46. Definición y nociones preliminares.....	221
47. Los sistemas normativos.....	221
48. La jerarquía de las normas jurídicas.....	223
49. Jerarquía de las normas jurídicas en Colombia.....	224
50. La unidad del ordenamiento jurídico.....	225
51. La ciencia jurídica no está en condiciones de resolver el problema planteado.....	226
52. Teoría de la norma fundamental, según la ciencia jurídica.....	227
53. Teoría de la norma fundamental según la filosofía jurídica.....	228
54. La coherencia o armonía de todo ordenamiento jurídico. El caso de las antinomias.....	230
55. ¿Son insuficientes los criterios anteriores para resolver las antinomias planteadas?.....	233

CAPÍTULO IV

LA PLENITUD DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO Y EL PROBLEMA DE LAS LAGUNAS

56. La plenitud y las lagunas jurídicas.....	235
57. No existen lagunas jurídicas.....	236
58. Las dos teorías jurídicas más importantes para llenar o eliminar los vacíos jurídicos.....	238
59. Cómo llenar las lagunas según el derecho positivo colombiano.....	241
60. a) La analogía.....	242
61. b) La equidad.....	244
62. c) Los principios generales del derecho.....	245
63. d) La doctrina constitucional.....	246
64. e) Las reglas generales del derecho.....	247
65. f) La doctrina. Obras jurídicas de autores colombianos.....	247

CAPÍTULO V

INTERPRETACIÓN DE LAS LEYES

66. Concepto. Clases de interpretación.....	253
I. MÉTODOS PROPUESTOS POR LA CIENCIA JURÍDICA PARA LA INTERPRETACIÓN DE LAS LEYES.....	254

67. Enumeración.....	254
1. LA ESCUELA DE LA EXÉGESIS.....	255
68. Exposición de su doctrina.....	255
69. Crítica a la escuela de la Exégesis.....	258
2. EL MÉTODO DE INTERPRETACIÓN PROPUESTO POR FEDERICO CARLOS DE SAVIGNY.....	259
70. Exposición de su pensamiento.....	259
71. Crítica.....	260
3. EL MÉTODO PROPUGNADO POR LA TEORÍA FINALÍSTICA O TELEOLÓGICA.....	261
72. Exposición.....	261
73. Crítica.....	262
4. EL MÉTODO DE INTERPRETACIÓN SEGÚN HANS KELSEN.....	263
74. Exposición de sus ideas.....	263
75. Crítica.....	264
5. EL MÉTODO DE INTERPRETACIÓN SEGÚN GUSTAVO RADBRUCH.....	265
76. Exposición.....	265
77. Crítica.....	266
II. REGLAS DE INTERPRETACIÓN SEGÚN EL DERECHO POSITIVO COLOMBIANO.....	267
78. Las reglas de interpretación según el Código Civil y la Ley 153 de 1887.....	267
PRIMERA HIPÓTESIS:	
EL SENTIDO DE LA LEY ES CLARO.....	267
79. Regla del artículo 27 del Código Civil.....	267
SEGUNDA HIPÓTESIS:	
EL SENTIDO DE LA LEY ES OSCURO.....	268
80. Pluralidad de criterios.....	268
81. Primer criterio: El análisis gramatical.....	268
82. Segundo criterio: El análisis lógico.....	269
83. Tercer criterio: El espíritu de la ley.....	270
84. Cuarto criterio: Dura Lex Sed Lex.....	270
85. Quinto criterio: El espíritu general de la legislación y la equidad.....	271
86. Sexto criterio: Los principios del derecho natural, las reglas de jurisprudencia y la doctrina constitucional.....	271
87. Reglas de interpretación contenidas en otros códigos.....	272
 CAPÍTULO VI	
CONFLICTO DE LEYES EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO.	
A) <i>Conflicto de Leyes en el Tiempo</i>	273
88. Planteamiento del problema.....	273
89. Tres soluciones posibles.....	274
90. Criterio general para resolver el conflicto.....	275
91. ¿Existen excepciones al principio de la irretroactividad?.....	277
92. Teoría de los derechos adquiridos y de las simples expectativas.....	278
93. Opiniones sobre la noción de derecho adquirido.....	279
94. Crítica de la noción de derecho adquirido.....	285
95. Nuevos criterios para la solución del problema.....	286
96. Teoría de Bonnecase. Las situaciones jurídicas abstractas y las situaciones jurídicas concretas.....	287

97. La teoría de Roubier. Los <i>facta praeterita</i> y los <i>facta pendentia</i> . El efecto inmediato.....	289
98. El derecho colombiano.....	291
99. El efecto retroactivo y el efecto inmediato de las leyes según la Ley 153 de 1887....	292
100. Los derechos adquiridos y la jurisprudencia de los tribunales colombianos.....	295
101. ¿Qué es, pues, un derecho adquirido?.....	297
102. Extensión del derecho adquirido.....	298
103. El efecto inmediato.....	300
104. ¿Son equivalentes los conceptos de derechos adquiridos y situaciones jurídicas concretas?.....	300
105. ¿A quiénes se impone el principio de la irretroactividad de las leyes?.....	301
106. Alcance de la expresión "Con arreglo a las Leyes Civiles", empleada por el artículo 58 de la carta. Opiniones jurisprudenciales.....	303
107. Crítica de la jurisprudencia del Consejo de Estado.....	305
108. Significado de la expresión "Con arreglo a las Leyes Civiles, dentro del contexto de la Constitución".....	306
B) Conflicto de Leyes en el Espacio	307
109. El problema.....	307
110. Teorías sobre los estatutos.....	308
111. Soluciones del Derecho Colombiano.....	309

CAPÍTULO VII

LA TÉCNICA JURÍDICA

112. Ciencia y técnica. La técnica jurídica.....	311
113. División de los procedimientos técnicos.....	312
A) Los Procedimientos Materiales	313
114. Las formas o solemnidades.....	313
115. Publicidad.....	315
116. Los procedimientos o trámites.....	317
B) Los Procedimientos Intelectuales	317
117. Los conceptos y las definiciones.....	317
118. Los términos o palabras.....	318
119. Las presunciones.....	320
120. Las ficciones.....	321

CAPÍTULO VIII

LOS DOS SISTEMAS JURÍDICOS DE OCCIDENTE

121. Preliminares.....	323
A) El Sistema Jurídico Inspirado en el Derecho Romano	325
122. Características del Derecho Romano.....	325
123. La desaparición del Derecho Romano en Occidente. El <i>Corpus Iuris Civilis</i> de Justiniano.....	327
124. Reaparece en Occidente el Derecho Romano.....	328
B) El Sistema Jurídico Anglo-norteamericano	329
125. Características del Derecho Inglés.....	329
126. El fundamento del Common Law.....	332
127. Orígenes del Sistema Inglés.....	333

BIBLIOGRAFÍA	335
---------------------------	-----