

BÁRBARA LILIANA TALERO ORTIZ

Actual Juez Décimo Civil del Circuito de Bogotá, Magistrada
en encargo del Tribunal Superior de Bogotá, especialista en
derecho comercial, procesal civil, contractual y constitucional.
Profesora universitaria. Formadora de la Escuela Judicial Rodrigo Lara Bonilla.
Miembro de la Comisión Judicial para la implementación de la oralidad
en el régimen de familia, civil y agrario, y miembro del
Instituto Colombiano de Derecho Procesal.

LA DECISIÓN CIVIL

DEL SILOGISMO A LA ARGUMENTACIÓN JUDICIAL -TEORÍA Y PRÁCTICA-

© BÁRBARA LILIANA TALERO ORTIZ
© Grupo Editorial IBAÑEZ
Carrera 89 de la N.º 36-30 sur
Teléfono: 3360731 - 3360732
Librería
Calle 13 N.º 7-12
Teléfono: 3347234 - 3347234
Bogotá, D. C., Colombia
<http://www.grupoeditorialibanez.com>

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro por cualquier proceso reprográfico o electrónico, especialmente por fotocopia, microfilm, offset o similar.

1er. Ed. de 1983

ISBN 978-958-8381-08-0


Grupo Editorial
IBANEZ

© 2008

CONTENIDO

INTRODUCCIÓN.....	13
-------------------	----

CAPÍTULO 1

EL CONCEPTO DE JUSTICIA

1.1. EN EL DERECHO NATURAL.....	18
1.1.1. El iusnaturalismo trascendente.....	19
1.1.2. El iusnaturalismo racionalista.....	21
1.1.3. La idea de justicia para el derecho natural.....	23
1.1.4. La vigencia del derecho natural.....	23
1.1.5. Críticas al derecho natural.....	26
1.1.6. Influencia del derecho natural sobre el derecho positivo.....	28
1.2. EL POSITIVISMO JURÍDICO.....	29
1.2.1. Antecedentes históricos.....	29
1.2.2. Diversas formas del «positivismo jurídico».....	30
1.2.3. Aceptaciones del término «positivismo jurídico».....	30
1.2.4. La justicia desde el punto de vista del positivismo jurídico.....	33
1.2.5. Doctrinas contemporáneas.....	36
1.2.5.1. <i>Teoría sistémica del derecho</i>	36
1.2.5.2. <i>Teoría analítica del derecho</i>	36
1.2.5.3. <i>El realismo jurídico</i>	37

CAPÍTULO 2

LA CRISIS DEL POSITIVISMO JURÍDICO

La crisis del positivismo jurídico.....	39
---	----

CAPÍTULO 3

UNA TERCERA VÍA

Una tercera vía.....51

CAPÍTULO 4

INFLUENCIA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LAS
RELACIONES ENTRE PARTICULARES EN EL DERECHO
COMPARADO

Influencia de los derechos fundamentales en las relaciones entre particulares
en el derecho comparado.....61

CAPÍTULO 5

PREVALENCIA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES
SOBRE NORMAS DE DERECHO CIVIL EN LA JURISPRUDENCIA
DE LA CORTE CONSTITUCIONAL

5.1. PREVALENCIA SOBRE LOS ESTATUTOS COOPERATIVOS.....66

5.2. PREVALENCIA SOBRE LAS CONVENCIONES COLECTIVAS DE TRABAJO.....69

5.2.1. Cláusula en donde se dispone transmisión hereditaria de un empleo
en empresa del estado.....69

5.2.2. Cláusula discriminatoria de hijos extramatrimoniales.....70

5.3. PREVALENCIA SOBRE LOS REGLAMENTOS INTERNOS DE TRABAJO.....71

5.4. PREVALENCIA SOBRE LOS MANUALES DE CONVENCIONES DE LOS COLEGIOS.... 71

5.5. PREVALENCIA SOBRE LAS DISPOSICIONES LEGALES DEL PROCESO
DE LIQUIDATORIO ESTABLECIDO POR EL RÉGIMEN LEGAL.....74

5.5.1. En el seguro de renta por incapacidad total, una vez causado el
derecho del asegurado, la sociedad en liquidación no puede
interrumpir el pago de las mensualidades, para pagarlas al final de
la liquidación, según lo prescribe el régimen legal vigente, si con
ello se coloca en peligro la vida del accionante.....74

5.5.2. En el caso de devolución de sumas de dinero entregadas a una entidad del Estado, con la finalidad de adquirir viviendas de interés social.....	77
5.6. LIMITEALEJERCICIO DE LOS DERECHOS PROPIOS.....	78
5.6.1. Derecho de propiedad limitado por derecho de tránsito de dos ancianos.....	78
5.6.2. Construcción sin las precauciones debidas.....	80
5.6.3. Función social de la propiedad.....	80
5.6.4. Obras civiles dirigidas a represar agua de su propia quebrada sin las debidas precauciones.....	85
5.6.5. Procesos de ejecución en contra de secuestrados.....	85
5.6.6. Uso ilegítimo de la libertad contractual de una transportadora, al negarse a expedir un paz y salvo, sin fundamento válido.....	86
5.7. INEFICACIA DE CLÁUSULAS CONTRACTUALES.....	88
5.7.1. Posibilidad de amparar derechos fundamentales cuando existe una relación contractual.....	88
5.7.2. Ineficacia de cláusula de pacto arbitral.....	105
5.7.3. Ineficacia de cláusulas pactadas en los contratos de medicina prepagada.....	106
5.7.4. Ineficacia de cláusula contractual pactada con abuso del derecho.....	107
5.8. LÍMITEALALIBERTADDE EMPRESA.....	110
5.8.1. En la causación de peligro por falta de precaución de establecimiento de comercio.....	110
5.8.2. En la contaminación auditiva realizada por establecimientos de comercio.....	112
5.8.3. En el derecho a la educación frente al cobro de matrículas.....	113
5.8.4. En el derecho a la educación frente a la exigencia de garantías por eventuales daños que pudieran ocasionar los estudiantes durante el año lectivo.....	114
5.8.5. En controversias sobre derechos deportivos de jugadores en clubes de fútbol.....	115
5.8.6. En los derechos de transmisión radial frente a la libertad de expresión.....	117
5.8.7. En publicación de obras realizadas por menores, sin su consentimiento.....	118

5.8.8. En la posibilidad que tienen las entidades financieras de negarse a prestar sus servicios.....	119
5.8.9. En la posibilidad que tienen las aseguradoras de negarse a expedir una póliza.....	123
5.9. COMO CRITERIO DE INTERPRETACIÓN.....	131
5.9.1. De las leyes procesales y sustantivas civiles, para determinar quién es el obligado al pago de las obligaciones laborales generadas por un establecimiento de comercio que se encuentra dentro de un proceso de sucesión.....	131
5.9.2. De las causales de terminación de contratos de arrendamiento de locales comerciales consumidos en un incendio.....	135
5.9.3. Imposibilidad de modificar iniciales condiciones pactadas para la adquisición de vivienda de interés social.....	143
BIBLIOGRAFIA.....	155