

340.45
947M

R.2337

JAIME GIRALDO ANGEL
Magistrado de la Corte Suprema de Justicia

Metodología y Técnica de la Investigación Jurídica

QUINTA EDICION



EDICIONES LIBRERIA DEL PROFESIONAL

TABLA DE CONTENIDO

	Pág.
	XV
	XIX
0.	1
INTRODUCCION	1
SUPUESTOS TEORICOS DE LA INVESTIGACION JURIDICA	1
0.1.	1
NIVELES DE INVESTIGACIONES EN EL DERECHO	1
0.2.	2
LA INVESTIGACION JURIDICA	2
0.2.1.	2
El objeto del Derecho en la investigación jurídica	2
0.2.2.	3
El método en la investigación jurídica	3
0.2.3.	6
El Derecho como praxis	6
0.3.	7
LA METODOLOGIA DE LA INVESTIGACION JURIDICA APLICADA A LA INFORMATICA	7
0.4.	8
LA METODOLOGIA DE LA INVESTIGACION JURIDICA APLICADA A LA MONOGRAFIA	8
0.5.	8
LA ESTRUCTURA FORMAL DEL LIBRO	8
1.	11
FUENTES DEL CONOCIMIENTO JURIDICO	11
1.1.	11
LAS FUENTES FORMALES EN NUESTRA LEGISLACION	11
1.2.	13
LA LEGISLACION COMO FUENTE FORMAL	13
1.2.1.	14
Prelación de la fuentes normativas de distinta naturaleza	14
1.2.1.1.	14
La Constitución	14
1.2.1.2.	14
Normas legales	14
1.2.1.3.	17
Normas administrativas	17

1.2.2.	Prelación entre normas de igual naturaleza	18
1.2.3.	Ambito de la aplicación de la ley	19
1.2.3.1.	Territorialidad de las normas	19
1.2.3.2.	Extraterritorialidad de las normas	20
1.2.3.2.1.	En materia civil	20
1.2.3.2.2.	En materia penal	21
1.2.4.	Vigencia de la norma	23
1.2.4.1.	Su existencia jurídica	23
1.2.4.2.	Su derogatoria y fin	23
1.2.4.3.	Suspensión temporal de la vigencia de las normas	25
1.2.4.4.	Retroactividad	25
1.2.4.5.	Ultractividad	29
1.2.5.	Ejemplo de conflicto de fuentes legales	30
1.3.	APLICACIÓN INDIRECTA DE LA LEY	36
1.4.	LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO	38
1.4.1.	El abuso del derecho	39
1.4.2.	El enriquecimiento sin causa	39
1.4.3.	Error communis facit jus	40
1.4.4.	Caso resuelto con base en los principios generales	40
1.5.	LA COSTUMBRE COMO FUENTE DEL DERECHO	54
1.5.1.	Breve reseña histórica	54
1.5.2.	Concepto y clasificación	55
1.5.3.	Operancia en nuestro ordenamiento jurídico	56
1.5.4.	Ejemplo	57
1.6.	EL NEGOCIO JURIDICO COMO FUENTE	58
1.6.1.	Concepto	58
1.6.2.	Presupuestos de validez	59
1.6.3.	Ejemplo de contrato como fuente formal	60
1.7.	DETERMINACION Y CRITICA DE LA FUENTE JURIDICA	65
1.7.1.	El análisis estructural	66
1.7.2.	Crítica jurídica	71
1.7.3.	Primer ejemplo	72
1.7.4.	Segundo ejemplo	77
2.	LOS METODOS DE INTERPRETACION	83

2.1.	LA HERMENEUTICA COMO METODO DE APROXIMACION A LOS FENOMENOS CULTURALES	83
2.2.	EL METODO EN EL DERECHO	84
2.3.	LOS METODOS DE INTERPRETACION	86
2.3.1.	Método Exegético	87
2.3.1.1.	Fundamento teórico	87
2.3.1.2.	La técnica de la interpretación exegética	89
2.3.1.2.1.	Análisis semántico	89
2.3.1.2.2.	Análisis gramatical y lógico	95
2.3.1.2.3.	Análisis histórico	99
2.3.2.	Método sistemático	105
2.3.2.1.	Fundamento teórico	105
2.3.2.2.	La técnica de interpretación en el método sistemático	108
2.3.2.2.1.	Tipificación de la institución	108
2.3.2.2.1.1.	Integración a través de la norma constitucional	108
2.3.2.2.1.2.	Integración de la institución en función de la división formal del ordenamiento jurídico	114
2.3.2.2.1.3.	Integración de la institución por inducción	115
2.3.2.2.1.4.	Interpretación de la fuente en función de la institución	119
2.3.3.	El método sociológico	121
2.3.3.1.	Antecedentes del método	121
2.3.3.2.	Supuestos teóricos del método	124
2.3.3.2.1.	El derecho y, por tanto la <i>normatividad</i> emana del grupo social	124
2.3.3.2.2.	Puesto que el grupo cambia, el derecho cambia	125
2.3.3.2.3.	El alcance de la norma y el significado de sus términos	126
2.3.3.3.	El método sociológico en la legislación colombiana	126
2.3.3.4.	La técnica de interpretación	128
2.3.3.4.1.	Los principios que rigen la interpretación sociológica	128
2.3.3.4.2.	El procedimiento interpretativo	128
2.4.	PROBLEMAS ESPECIALES	137
2.5.	CRITICA DEL METODO	138

2.5.1.	Elementos constitutivos del juicio de interpretación	138
2.5.2.	Ejemplos de críticas elaboradas con fundamento en el análisis de los métodos y las técnicas de interpretación utilizados	140
3.	LA INDUCCION DEL PROBLEMA JURIDICO	163
3.1.	LA FORMULACION DEL PROBLEMA JURIDICO A PARTIR DE LOS HECHOS	163
3.2.	DETERMINACION DEL ASPECTO JURIDICO CONSIDERADO	165
3.3.	DETERMINACION DE LOS HECHOS RELEVANTES	168
3.4.	CONNOTACION JURIDICA DE LOS HECHOS	172
3.5.	HECHOS PROBADOS DENTRO DEL PROCESO	177
3.6.	EJEMPLOS DE CRITICA JURIDICA	205
4.	LA METODOLOGIA DE LA INVESTIGACION JURIDICA APLICADA A LA ELABORACION DEL DOCUMENTO JURISPRUDENCIAL PARA INFORMATICA	211
4.1.	LA INFORMATICA JURIDICA DOCUMENTAL	211
4.2.	LA ELABORACION DEL DOCUMENTO JURISPRUDENCIAL	213
4.2.1.	Limitaciones de los sistemas de recopilación de jurisprudencia para efectos de sistematización	213
4.2.2.	El contenido del documento jurisprudencial	217
4.2.3.	La técnica de elaboración del documento jurisprudencial	219
4.2.3.1.	Elaboración de los documentos cuyas tesis tienen fundamentos de hecho	219
4.2.3.2.	Elaboración de los documentos cuyas tesis tienen fundamentos de derecho	225

5.	LA MONOGRAFIA JURIDICA	233
5.1.	CARACTERISTICAS FORMALES DE LA MONOGRAFIA JURIDICA	233
5.1.1.	Es una investigación bibliográfica	233
5.1.2.	Su contenido se desenvuelve con base en un tema, y no en una hipótesis	234
5.2.	ELABORACION DEL PLAN	235
5.2.1.	Escogencia del tema	235
5.2.2.	El plan como expresión de un propósito	237
5.2.3.	Los principios lógicos del plan	239
5.2.3.1.	Principio de homogeneidad	241
5.2.3.2.	Principio de subordinación	243
5.2.3.3.	Principio de secuenciación	244
5.2.3.4.	Principio de autonomía	245
5.2.3.5.	Principio de completud	245
5.2.3.6.	Principio de simbolización	246
5.2.3.7.	Principio de provisionalidad	247
5.3.	RECOPIACION DE LA INFORMACION	249
5.3.1.	Categorías de las fuentes de información	250
5.3.1.1.	Fuentes inmediatas y mediatas	250
5.3.1.2.	Fuentes directas e indirectas	250
5.3.2.	Registro de la información	251
5.3.2.1.	Fichas bibliográficas	252
5.3.2.1.1.	De obras	252
5.3.2.1.2.	Fichas bibliográficas de publicaciones periódicas	254
5.3.2.2.	Fichas mnemotécnicas	256
5.3.2.3.	Clasificación de las fichas	264
5.4.	LA ESTRUCTURA MATERIAL DEL TRABAJO	265
5.4.1.	La introducción	266
5.4.2.	El desarrollo	268
5.4.3.	Las conclusiones	275
5.5.	LA ESTRUCTURA FORMAL DEL TRABAJO	275
5.5.1.	Partes preliminares	275
5.5.1.1.	La pasta	276
5.5.1.2.	Las guardas	276
5.5.1.3.	La portada	276
5.5.1.4.	La página de aceptación	276
5.5.1.5.	La página de dedicatoria	277

5.5.1.6.	La página de agradecimiento	277
5.5.1.7.	La tabla de contenido	277
5.5.2.	El cuerpo del trabajo	278
5.5.2.1.	Presentación del trabajo	279
5.5.2.2.	Tablas y figuras	280
5.5.2.3.	Citas	280
5.5.2.3.1.	Formas de incorporación de las citas al trabajo	280
5.5.2.3.2.	Las referencias bibliográficas de las citas	282
5.5.2.4.	Notas	284
5.5.2.5.	La paginación del trabajo	285
5.5.3.	Materiales de referencia	285
5.5.3.1.	La bibliografía	285
5.5.3.2.	Índice analítico por materias	287
5.5.3.3.	Otros índices	289
5.5.3.4.	Apéndice y anexos	289

APENDICE

PRIMER EJERCICIO: Conflicto de fuentes	292
SEGUNDO EJERCICIO: Conflicto de fuentes	297
TERCER EJERCICIO: Conflicto de fuentes	302
CUARTO EJERCICIO: Conflicto de fuentes	303
QUINTO EJERCICIO: Conflicto de fuentes	305
SEXTO EJERCICIO: Método	308
SEPTIMO EJERCICIO: Conflicto de fuente y método	315
OCTAVO EJERCICIO: Conflicto de fuente y método	317
NOVENO EJERCICIO: Conflicto de métodos y fuentes	321
DECIMO EJERCICIO: Conflicto de métodos y fuentes	327
DECIMO PRIMER EJERCICIO: Conflictos de hecho	331
DECIMO SEGUNDO EJERCICIO: Prueba de los hechos	338
DECIMO TERCER EJERCICIO: Hecho relevante	341
DECIMO CUARTO EJERCICIO: Connotación jurídica de los hechos	342
DECIMO QUINTO EJERCICIO: Connotación jurídica de los hechos	345