

340.3  
Y15d

12-5905-10

2a ed. 1993

//

EL-1

**Hernán Valencia Restrepo**

Profesor de las Universidades de Antioquia y Pontificia Bolivariana

# **DERECHO PRIVADO ROMANO**

Con especial referencia al Código de Bello y al restante  
derecho privado colombiano vigente

**SEGUNDA EDICIÓN 1993**

corregida, aumentada, parcialmente refundida y puesta al día



Medellín - Colombia

# ÍNDICE GENERAL

---

## PRIMERA PARTE

### **Vivencia, Supervivencia y Pervivencia del Derecho Romano (Historia del derecho romano del siglo VIII a. C. al siglo XX d. C.)**

#### 0. Proemio: guión sistemático

	<b>Pág.</b>
1. Las cuatro secciones . . . . .	53
2. Los diez capítulos . . . . .	53

#### SECCIÓN PRIMERA

### **LOS TRES ESTADIOS HISTÓRICOS DEL DERECHO ROMANO. GENERALIDADES.**

#### Capítulo 1

#### **Ubicación conceptual y modo espacio-temporal**

##### § 1. Idea liminar: la problematización del derecho romano

3. Qué, cómo, dónde, cuándo . . . . .	55
---------------------------------------	----

##### § 2. Prenoción de derecho romano

4. Una prenoción y no una exhaustiva noción . . . . .	56
5. La voz 'derecho' . . . . .	56
6. Los dos sentidos fundamentales del derecho . . . . .	57

##### § 3. El marco modal y el geopolítico

###### 3.1. El marco modal

7. Modo, vivencia, supervivencia y pervivencia . . . . .	58
8. La vivencia del derecho romano . . . . .	59
9. La supervivencia del derecho romano . . . . .	60
10. La pervivencia del derecho romano . . . . .	61
11. Otro criterio divisorio de la tripartición modal: la ley de la alternancia en el derecho romano . . . . .	61

12.	Ruptura y continuidad modales . . . . .	62
	3.2. El marco geopolítico	
13.	Ubicación espacial del derecho romano . . . . .	63
	§ 4. Cronología jurídico-política del derecho romano	
	4.1. Apuntaciones introductorias	
14.	Ubicación temporal del derecho romano . . . . .	64
15.	La simbiosis poder-derecho . . . . .	64
	4.2. Estadio euro-afro-asiático (Siglos VIII a. C. al VI d. C.)	
16.	Sinopsis de la historia de Roma a. C. . . . .	66
17.	El régimen monárquico . . . . .	66
18.	El régimen republicano . . . . .	67
19.	Datos importantes de la época republicana . . . . .	68
20.	El régimen imperial o principado ('Principatus'): el Alto Imperio . .	69
21.	Sinopsis de la historia de Roma d. C. . . . .	70
22.	El régimen de la monarquía absoluta 'Dominatus': el Bajo Imperio . . . . .	70
23.	Cinco efemérides del Dominado: 313, 375, 395, 476 y 565 . . . . .	72
	4.3. Estadio europeo (Siglos VII al XIX)	
24.	Las Edades Media y Moderna . . . . .	73
25.	La codificación . . . . .	73
	4.4. Estadio universal (Siglo XX)	
26.	La Edad Contemporánea . . . . .	73

## SECCIÓN SEGUNDA

### VIVENCIA DEL DERECHO ROMANO O SU ESTADIO EURO-AFRO-ASIÁTICO (Siglos VIII a. C. al VI d. C.)

#### Capítulo 2

#### Moral, Derecho y Cortesía en Roma

##### § 1. Preámbulo

27.	Sentido del capítulo . . . . .	75
	§ 2. Las dos grandes épocas vivenciales del derecho romano	
28.	Criterio divisorio: la Ley de las XII Tablas . . . . .	76

2.1. Epoca del derecho antedecenviral, primitivo o arcaico  
(753 al 451 a. C.)

29. Notas peculiares de la primera época . . . . .	76
30. Definición del derecho antedecenviral . . . . .	80
31. El derecho de la ciudad y la jurisprudencia o ciencia jurídica . . . . .	80

2.2. Epoca del derecho postdecenviral, posterior o evolucionado  
(451 a. C. al 565 d. C.)

32. Notas peculiares de la segunda época vivencial . . . . .	81
33. La universalización del derecho civil (ius civile Romanorum) . . . . .	84
34. Los períodos de la jurisprudencia o ciencia jurídica en el derecho postdecenviral . . . . .	85

§ 3. Los tres órdenes normativos de la conducta humana

35. Delimitación del tema . . . . .	85
36. Etapas en el intento por diferenciar la moral del derecho. Primera: la indiferenciación ética . . . . .	85
37. 'Mores', 'fas', 'ius' . . . . .	86
38. Segunda etapa: la distinción empírica . . . . .	87
39. Inexistencia de teofanías normativas en Roma . . . . .	87
40. Tercera etapa: la distinción teórica . . . . .	87
41. Colofón al capítulo . . . . .	89
Apéndice: Cuadro comparativo de la moral, el derecho y la cortesía . . . . .	89

Capítulo 3

**Las Fuentes Formales del Derecho Romano**

§ 1. Nociones preliminares

42. Las fuentes del derecho . . . . .	90
---------------------------------------	----

§ 2. Las siete fuentes formales del derecho romano

43. Las fuentes formales romanas según Gayo . . . . .	91
---	----

2.1. La costumbre  
(753 al 451 a. C.)

44. La costumbre y el derecho antedecenviral . . . . .	92
45. Los elementos estructurales de la costumbre . . . . .	92
46. Las funciones de la costumbre . . . . .	94

2.2. La jurisprudencia  
(753 a. C. al siglo III d. C.)

2.2.1. La jurisprudencia, fenómeno típicamente romano

47. Jurisprudencia romana y derecho moderno . . . . .	95
48. La jurisprudencia romana es fundamentalmente práctica . . . . .	95
49. La jurisprudencia romana es fundamentalmente tradicional . . . . .	98

50.	La jurisprudencia romana es fundamentalmente popular . . . . .	98
51.	La jurisprudencia romana es fundamentalmente creativa . . . . .	99
52.	Ejemplos de la función jurisprudencial creativa de derecho . . . . .	101
53.	Prestigio de los juristas . . . . .	102
54.	Importancia de la jurisprudencia . . . . .	102
2.3. La legislación (451 al 27 a. C.)		
55.	Legislación y ley . . . . .	103
56.	Definición de ley . . . . .	104
57.	La iniciativa legislativa o el "ius agendi cum populo" . . . . .	104
58.	La legislación o el proceso legislativo . . . . .	105
59.	"Lex rogata" y "lex data" . . . . .	107
60.	Importancia y extinción de la ley . . . . .	108
2.3.1. La Ley de las XII Tablas. (años 451-449 a. C.)		
61.	Roma, Estado patricio . . . . .	108
62.	El decenvirato legislativo . . . . .	109
63.	Importancia y contenido de la Ley de las XII Tablas . . . . .	109
64.	Evaluación de las XII Tablas . . . . .	111
65.	Vigencia de las XII Tablas . . . . .	112
2.4. El plebiscito (siglo IV al 27 a. C.)		
66.	El plebiscito, decisión de la plebe . . . . .	112
67.	El plebiscito, decisión de todo el pueblo . . . . .	113
68.	Importancia de los plebiscitos para los derechos privado y procesal . . . . .	113
69.	Extensión del sustantivo 'ley' a otras fuentes . . . . .	113
2.4.1. Legislación posterior a las XII Tablas		
70.	Legislación iuspublicista de contenido político, penal y moral . . . . .	114
71.	Legislación de derecho privado y de derecho procesal . . . . .	114
2.5. El edicto de los pretores (Siglos III a. C. al 130 d. C.)		
72.	Roma, potencia latina, peninsular, mediterránea y universal . . . . .	116
73.	Insuficiencia de la costumbre, la jurisprudencia y la legislación . . . . .	116
74.	Los edictos . . . . .	116
75.	Los edictos de los pretores . . . . .	117
76.	Origen de los edictos pretorios . . . . .	117
77.	Naturaleza jurídica de los edictos . . . . .	117
78.	Funciones del derecho honorario . . . . .	118

79.	Instrumentos para ejercer las tres funciones . . . . .	119
80.	Ejemplos de actuaciones de los pretores . . . . .	120
81.	La bipartición del ordenamiento privado . . . . .	121
82.	Causas del dualismo derecho civil-derecho honorario . . . . .	122
83.	Intercambiabilidad de los dos sistemas . . . . .	123
84.	Clases de edictos. Los decretos . . . . .	125
85.	La codificación del edicto . . . . .	126
86.	Epiflogo sobre el derecho honorario: su importancia . . . . .	127
87.	Jurisdicción romana y jurisdicción colombiana . . . . .	127

2.6. El senadoconsulto  
(Siglos I a. C. al II d. C.)

88.	Qué era el Senado . . . . .	128
89.	El Senado, órgano legislativo . . . . .	129
90.	Los senadoconsultos y la voluntad del príncipe . . . . .	130
91.	Nombre e importancia de los senadoconsultos . . . . .	130
92.	Apunte sobre el Senado colombiano . . . . .	130

2.7. Las constituciones imperiales  
(Siglos I al VI d. C.)

93.	Progresiva expansión de los actos normativos del príncipe y correlativa decadencia de las otras fuentes . . . . .	131
94.	Las constituciones imperiales en el Dominado . . . . .	132
95.	Clases de constituciones imperiales . . . . .	132
96.	Importancia de las constituciones imperiales . . . . .	133

§ 3. Las cuatro fuentes formales del derecho en general y  
las fuentes formales de los derechos romano y  
colombiano en particular

97.	Las cuatro fuentes formales generales de un derecho posible . . . . .	134
98.	Reducción de las fuentes formales del derecho romano a las cuatro de un ordenamiento posible . . . . .	135
99.	Reducción de las fuentes formales generales del derecho colombiano a la ley y la costumbre . . . . .	136

Capítulo 4

**La Jurisprudencia Preclásica o Republicana**  
(Siglos VI al I a. C.)

§ 1. Exordio

100.	Conspecto general . . . . .	138
------	-----------------------------	-----

§ 2. El antecedente monárquico de la jurisprudencia

101.	El colegio sacerdotal de los pontífices . . . . .	139
102.	Organización y composición del colegio . . . . .	139

### § 3. Las tres épocas de la jurisprudencia preclásica

#### 3.1. La jurisprudencia pontifical (Siglos VI al IV a. C.)

103. Labor de la jurisprudencia . . . . .	140
104. La jurisprudencia, ciencia esotérica . . . . .	141

#### 3.2. La jurisprudencia pontífico-laical (siglos III al II a. C.)

105. La jurisprudencia, ciencia exotérica . . . . .	141
106. La jurisprudencia cautelar . . . . .	142
107. Sexto Elio Peto Cato o el nacimiento de la literatura jurídica . . . . .	143
108. Otros pioneros de la literatura jurídica . . . . .	144
109. Extinción de la jurisprudencia pontífico-laical . . . . .	144

#### 3.3. La jurisprudencia laica (siglo I a. C.)

110. Jurisprudencia y transformaciones del derecho en la última época de la República . . . . .	145
111. El método dialéctico . . . . .	146
112. Juristas más representativos . . . . .	73

### § 4. Conclusiones sobre la jurisprudencia preclásica o republicana

113. Características de la jurisprudencia y literatura jurídica preclásicas . . . . .	148
114. Evaluación . . . . .	148

## Capítulo 5

### La Jurisprudencia Clásica o del Principado (Siglos I al III d. C.)

#### § 1. Introito: Jurisprudencia, burocratización y apogeo del Imperio

115. Criterio divisorio: la burocratización de la jurisprudencia y el apogeo del imperio . . . . .	149
116. Jurisprudencia y burocratización . . . . .	150
117. Jurisprudencia y apogeo del Imperio . . . . .	152

#### § 2. Las tres épocas de la jurisprudencia clásica

##### 2.1. La primera época clásica (Principado de Augusto y Tiberio: siglo I d. C.)

118. El 'ius respondendi' . . . . .	152
119. Las escuelas jurídicas . . . . .	153

2.2. Segunda época clásica

(Principado de Trajano, Adriano y los demás Antoninos: siglo II d. C.)

120. Las dimensiones político-jurídicas de la jurisprudencia . . . . .	154
121. Juristas representativos . . . . .	156

2.3. La tercera época clásica

(Principado de los Severos: finales del siglo II y principios del III d. C.)

122. Máxima burocratización de la jurisprudencia y decadencia del imperio . . . . .	158
123. Juristas representativos . . . . .	159

§ 3. Conclusiones sobre la jurisprudencia clásica

124. Características de la jurisprudencia clásica . . . . .	161
125. Características de la literatura jurídica clásica . . . . .	162

Capítulo 6

**La Jurisprudencia Postclásica o del Dominado  
(Siglos III al VI)**

§ 1. Metodología del capítulo

126. Secuencia sistemática . . . . .	166
--------------------------------------	-----

§ 2. La jurisprudencia postclásica o la decadencia jurisprudencial. Sus causas exógena y endógena

127. La postclásica, una jurisprudencia simplificadora, no creativa . . . . .	166
128. Causa exógena: el ocaso de la romanidad . . . . .	167
129. Causa endógena: la ruptura con la jurisprudencia clásica. Desaparición del 'ius respondendi' y aparición del derecho vulgar . . . . .	167

§ 3. La simplificación del derecho

130. 'Leges et iura' . . . . .	172
131. Inabarcabilidad de las 'leges' y de los 'iura' . . . . .	172

3.1. Simplificación del derecho en la época prejustiniana

3.1.1. Simplificación de las 'leges'

132. Los Códigos Gregoriano y Hermogeniano . . . . .	173
133. El Código Teodosiano . . . . .	173

3.1.2. Simplificación de los 'iura'

134. Los factores jurisprudencial y autoritativo . . . . .	174
135. El factor autoritativo: las leyes de citas . . . . .	175
136. El factor jurisprudencial: literatura seudónima y anónima . . . . .	175

3.1.3. Simplificación conjunta de 'leges' y de 'iura'	
137. Literatura romana y literatura romano-bárbara . . . . .	177
138. Literatura romana . . . . .	177
139. Literatura romano-bárbara . . . . .	178
3.1.4. Las escuelas de derecho	
140. Origen de las escuelas de derecho . . . . .	180
141. Labor de las escuelas occidentales . . . . .	181
142. Labor de las escuelas orientales . . . . .	181
3.2. Simplificación del derecho en la época justiniana	
3.2.1. Introducción: diferencias entre las simplificaciones justiniana y prejustiniana del derecho	
143. Generalidades . . . . .	183
144. Ámbito de validez material de la simplificación justiniana . . . . .	183
145. Ámbito de validez temporal de la simplificación justiniana . . . . .	184
146. Ámbito de validez espacial de la simplificación justiniana . . . . .	184
147. Ámbito de validez personal de la simplificación justiniana . . . . .	185
3.2.2. Simplificación de las 'leges' o el primer Código Justiniano ("Codex Iustinianus") de 529	
148. Génesis del primer Código Justiniano . . . . .	185
149. La constitución "Summa Rei Publicae" . . . . .	186
3.2.3. Simplificación de los 'iura': el Digesto o Pandectas (año 533)	
150. Las cincuenta decisiones ("quingenta decisiones") . . . . .	186
151. La comisión triboniana . . . . .	187
152. División y contenido del Digesto o Pandectas . . . . .	187
153. La metodología compilatoria . . . . .	189
154. Las interpolaciones . . . . .	190
3.2.4. Simplificación de las instituciones ("Iustiniani Institutiones sive Elementa") del año 533	
155. La tripartición del derecho justiniano . . . . .	191
156. Génesis de las Instituciones . . . . .	192
157. División y contenido de las 'Instituciones' . . . . .	192
158. La reforma justiniana de los estudios jurídicos (año 533) . . . . .	193
3.2.5. Nueva simplificación de las 'leges' o el segundo Código Justiniano ("Codex Iustinianus Repetitae Praelectionis") del año 534	
159. Génesis del segundo Código Justiniano . . . . .	194
160. División y contenido del Código . . . . .	195
3.2.6. Las novelas justinianas (años 535-565)	
161. Las 'Novelas' y las restantes partes de la compilación. Diferencias . . . . .	195
162. El 'Corpus Iuris Civilis' y el 'Corpus Iuris Canonici' . . . . .	197
163. Las colecciones privadas de las 'Novelas' . . . . .	198

3.2.7. Evaluación de la obra justiniana

164. El clasicismo de Justiniano o las tendencias de su compilación . . .	198
165. Consecuencias de la obra justiniana . . . . .	200
Apéndice a los capítulos 3, ord. 2.2, 4, 5 y 6: peroración sobre la jurisprudencia . . . . .	201
166. Retrospección . . . . .	201
167. Apologfa epistemológica de la jurisprudencia . . . . .	202
Apéndice: tabla de juristas romanos . . . . .	203

SECCIÓN TERCERA

SUPERVIVENCIA DEL DERECHO ROMANO O SU ESTADIO  
EUROPEO (SIGLOS VII A XIX)

Capítulo 7

**Destino del Derecho Romano después de Justiniano**

§ 1. Prefacio

168. Premisa . . . . .	205
------------------------	-----

§ 2. Destino del derecho romano en Oriente:  
el derecho bizantino

169. Justiniano y la interpretación jurisprudencial ('interpretatio prudentium') . . . . .	206
170. Labor de la jurisprudencia bizantina . . . . .	206

§ 3. Destino del derecho romano en Occidente:  
el derecho medieval

171. La supervivencia del derecho romano como orden jurídico vigente y como disciplina científica . . . . .	207
--	-----

3.1. La supervivencia del derecho romano como orden jurídico vigente  
(Siglos V al XI)

172. Inmortalidad del derecho romano como orden jurídico vigente . . .	208
173. Vigencia del derecho romano en las costumbres y en la norma escrita . . . . .	208
174. La jurisprudencia romana de los siglos V al XI . . . . .	210

3.2. La supervivencia del derecho romano como disciplina científica  
(Siglos XII a XV)

175. El renacimiento del derecho romano . . . . .	211
176. La autonomía del derecho romano como disciplina científica . . . .	211

3.2.1. Las escuelas medievales de derecho romano  
(Siglos XII a XV)

3.2.1.1. La escuela de los glosadores (Siglos XII y XIII)

177. La glosa . . . . .	212
-------------------------	-----

178. Una labor más teórica que práctica . . . . .	213
3.2.1.2. La escuela de los postglosadores (Siglos XIV y XV)	
179. El "mos Italicus" o escuela italiana de derecho romano . . . . .	213
180. Una labor más práctica que teórica. El derecho de juristas . . . . .	214
181. El derecho común, el "ius commune" . . . . .	215

## Capítulo 8

### Las Escuelas Modernas de Derecho Romano (Siglos XVI a XIX)

#### § 1. Anotaciones introductorias

182. La ley de la alternancia en la Edad Moderna . . . . .	217
--	-----

#### § 2. La escuela de los humanistas (Siglos XVI y XVII)

183. El "mos Gallicus" o escuela francesa de derecho romano . . . . .	218
184. Una labor exclusivamente teórica. El derecho profesoral . . . . .	218

#### § 3. La escuela de los iusnaturalistas (Siglos XVII y XVIII)

185. El iusnaturalismo racionalista . . . . .	219
186. El Código Civil francés de 1804 . . . . .	220

#### § 4. La escuela de los pandectistas (Siglo XIX)

187. El "mos Germanicus" o escuela alemana de derecho romano . . . . .	221
188. El Código Civil alemán de 1900 . . . . .	222

## SECCIÓN CUARTA

### PERVIVENCIA DEL DERECHO ROMANO O SU ESTADIO UNIVERSAL (Siglo XX)

## Capítulo 9

### La Escuela Contemporánea de Derecho Romano: El neohumanismo

#### § 1. Exordio

189. La ley de la alternancia en la Edad Contemporánea . . . . .	223
--	-----

§ 2. Humanismo y neohumanismo. Semejanzas y diferencias

190. El neohumanismo, una labor aún más teórica que la del humanismo . . . . .	224
191. Los neohumanistas, más interpolacionistas que los humanistas . . . . .	225
192. El neohumanismo, ciencia esotérica . . . . .	225
193. Recapitulación . . . . .	226

§ 3. El 'mos oecumenicus' o escuela universal de derecho romano

194. La universalización del derecho romano . . . . .	226
195. El neohumanismo o 'mos oecumenicus' . . . . .	228
Apéndice: el neopandectismo . . . . .	229
195 bis. La concepción neopandectista de la historia y de la dogmática del derecho romano . . . . .	229

Capítulo 10

**Influencia y ubicación del Derecho Romano en los grandes sistemas jurídicos contemporáneos**

§ 1. La familia neorromana o romanogermánica

196. Concepto de familia neorromana o romanogermánica . . . . .	231
197. Origen y desarrollo de la familia romanogermánica . . . . .	232
198. Países de la familia romano-germánica . . . . .	232

§ 2. Las familias del 'Common Law' y de los derechos socialistas

199. Concepto de familia del 'Common Law' . . . . .	233
200. Concepto de familia de los derechos socialistas . . . . .	234

§ 3. Conclusiones

201. El derecho romano, llave de todos los órdenes jurídicos contemporáneos . . . . .	235
202. Fundamento del papel del derecho romano en los grandes sistemas jurídicos contemporáneos . . . . .	235

SEGUNDA PARTE

**SISTEMA DE DERECHO PRIVADO ROMANO**

§ 1. Introducción

203. Las noticias preliminares y las tres secciones de la segunda parte . . . . .	239
204. Subsecciones, títulos y capítulos de la segunda parte . . . . .	239

## § 2. Noticias preliminares

205. Sistema . . . . .	240
206. El dualismo derecho público-derecho privado . . . . .	240
207. El Código de Napoleón y el Código de Bello . . . . .	241
208. Las tres principales corrientes romanistas de los países europeos . . . . .	242
209. Las cuatro fuentes más importantes del Código de Bello . . . . .	242
210. Clasificación de los derechos subjetivos . . . . .	243

## SECCIÓN PRIMERA

## LOS DERECHOS EXTRAPATRIMONIALES

(Derecho de Personas y Derecho de Familia:  
Libro I del Código Civil Colombiano "De las Personas")

## Acotaciones Introdutorias

211. Los dos títulos y los cinco capítulos de la sección primera . . . . .	245
212. Las cuatro fuentes en el libro I del Código Civil . . . . .	245

## TÍTULO 1

## DERECHO DE PERSONAS

## Capítulo 11

## Las personas naturales o individuales

## § 1. Conceptos fundamentales

## 1.1. La persona

213. El hombre y la persona . . . . .	246
214. Etimología de persona . . . . .	247
215. Historia del concepto y del término persona . . . . .	247
216. La persona natural en el derecho positivo colombiano . . . . .	249

## 1.2. El 'status'

217. Libertad, ciudadanía y familia . . . . .	249
218. Persona: el libre, ciudadano y de su propio derecho . . . . .	251
219. El requisito de la libertad . . . . .	251
220. El requisito de la ciudadanía . . . . .	251
221. El requisito de la autonomía familiar . . . . .	253
222. La persona en el derecho público y en el derecho privado . . . . .	254
223. Transformaciones del 'status' o causales extintivas del mismo . . . . .	255

§ 2. Principio y extinción de la persona natural

2.1. Principio de la persona natural

224. Existencia biológica y existencia jurídica . . . . .	257
225. "El concebido se tiene ya como nacido" . . . . .	258
226. El registro de nacimientos . . . . .	259

2.2. Extinción de la persona natural

227. Muerte natural y muerte civil . . . . .	259
228. Presunción legal de conmuencia . . . . .	259
229. Presunción legal de muerte por desaparecimiento . . . . .	260

Capítulo 12

**Las personas jurídicas o colectivas**

§ 1. Generalidades

230. Oscuridad del tema . . . . .	262
231. Concepto y terminología . . . . .	263
232. Clasificación . . . . .	263

§ 2. Las corporaciones

2.1. Las corporaciones del derecho público

233. El 'populus Romanus' . . . . .	264
234. Municipios, colonias y ciudades . . . . .	264

2.2. Las corporaciones del derecho privado

235. Los 'collegia' . . . . .	265
236. La 'lex Iulia de collegiis' y disposiciones posteriores . . . . .	265

§ 3. Las fundaciones

237. Las causas piadosas ('piae causae') y la herencia yacente ('hereditas iacens') . . . . .	266
238. Fundaciones y modo . . . . .	267

TÍTULO 2

DERECHO DE FAMILIA

Capítulo 13

**El Matrimonio**

§ 1. Conceptos básicos

239. Definición de matrimonio . . . . .	268
240. Apuntación histórico-crítica . . . . .	269

241. Los esponsales . . . . .	270
§ 2. Requisitos del matrimonio	
242. El matrimonio, negocio jurídico . . . . .	271
2.1. La capacidad	
243. Las cuatro exigencias de la capacidad . . . . .	271
244. La aptitud para la unión sexual . . . . .	272
245. La exogamia . . . . .	272
246. La monogamia . . . . .	273
247. El 'connubium' . . . . .	273
2.2. El consentimiento y la forma	
248. "El consentimiento, y no el acceso carnal, es lo que perfecciona el matrimonio" . . . . .	274
249. Matrimoniandos de derecho ajeno . . . . .	274
§ 3. Efectos del matrimonio	
3.1. Noción preliminar: la potestad marital	
250. Matrimonio y potestad marital . . . . .	275
251. Causales constitutivas y extintivas de la potestad marital . . . . .	276
3.2. Efectos del matrimonio con potestad marital	
252. El lugar de una hija o de una nieta . . . . .	277
253. Efectos patrimoniales del matrimonio 'cum manu' . . . . .	278
3.3. Efectos del matrimonio sin potestad marital	
254. Los efectos personales . . . . .	278
255. Los efectos patrimoniales . . . . .	279
3.4. Régimen dotal y régimen de donaciones en ambos matrimonios	
256. Régimen dotal . . . . .	280
257. Régimen de donaciones . . . . .	280
§ 4. Disolución del matrimonio	
258. Causales de disolución . . . . .	281
259. El divorcio . . . . .	281
260. Efectos de la disolución del matrimonio . . . . .	282
Apéndice: concubinato y contubernio	
260 bis Concubinato . . . . .	282
260 ter Contubernio . . . . .	284

Capítulo 14

**Familia y Filiación**

§ 1. La familia

1.1. Concepto y característica

261. Concepto fundamental . . . . .	285
262. La familia romana típicamente patriarcal . . . . .	286

1.2. El parentesco familiar

263. Agnación y cognación . . . . .	287
264. Líneas y grado en la cognación . . . . .	288
265. Cómputo de los grados . . . . .	288

§ 2. La patria potestad

2.1. Fuentes de la patria potestad

266. Definición . . . . .	290
267. Hecho jurídico: el nacimiento . . . . .	290
268. Negocio jurídico: la adopción . . . . .	290

2.2. Derechos del titular de la patria potestad

269. Contenido de la patria potestad . . . . .	292
--	-----

2.2.1. Contenido personal de la patria potestad

270. Extensión, duración y beneficio exclusivo de la patria potestad . . .	293
271. El derecho de vida y muerte ('ius vitae necisque') . . . . .	293
272. El derecho de dejar expósitos a los hijos ('ius exponendi') . . . . .	294
273. El derecho de dar a los hijos en reparación del delito cometido por ellos ('ius noxae dandi') . . . . .	294
274. El derecho de enajenar a los hijos ('ius vendendi') . . . . .	295
275. Otros derechos del 'paterfamilias' . . . . .	295

2.2.2. Contenido patrimonial de la patria potestad

276. La incapacidad patrimonial del hijo de familia . . . . .	296
277. El peculio profecticio ('peculium profectivum') . . . . .	296
278. El peculio castrense ('peculium castrense') . . . . .	296
279. El peculio cuasicastrense ('peculium cuasicastrense') . . . . .	297
280. El peculio adventicio ('peculium adventivum') . . . . .	297
281. La teoría de los peculios en el derecho justiniano . . . . .	297
282. Los peculios en el derecho colombiano . . . . .	298

2.3. Obligaciones de los hijos de familia

283. Responsabilidad civil y responsabilidad penal del hijo de familia . .	298
284. Obligaciones entre padres e hijos de familia . . . . .	299

2.4. Extinción de la patria potestad

285. Causales extintivas de la patria potestad . . . . .	299
286. La emancipación . . . . .	299

287. La muerte o 'capitis deminutio' del padre o del hijo . . . . .	300
288. Emancipación romana y emancipación colombiana . . . . .	301
289. Efectos de la extinción de la patria potestad . . . . .	302

### Capítulo 15

#### Las Instituciones Tutelares

##### § 1. Generalidades

290. Requisitos de la capacidad de ejercicio . . . . .	303
291. Incapacidad e instituciones tutelares . . . . .	304
292. Patria potestad e instituciones tutelares . . . . .	304
293. Terminología . . . . .	304

##### § 2. Las tutelas

###### 2.1. Tutela del impúber

294. La pubertad . . . . .	305
295. Causales constitutivas de la 'tutela impuberum' . . . . .	306
296. Funciones del tutor . . . . .	307
297. Acciones contra el tutor . . . . .	309

###### 2.2. La tutela de la mujer

298. Breves acotaciones . . . . .	310
-----------------------------------	-----

##### § 3. Las curadurías

299. Apunte preliminar: normalidad psíquica y normalidad física . . . . .	311
---	-----

###### 3.1. La curaduría del demente

300. Nota histórico-conceptual sobre la demencia . . . . .	311
301. Funciones del curador . . . . .	312

###### 3.2. Curaduría del pródigo

302. Nota histórico-conceptual . . . . .	313
303. Efectos de la curaduría . . . . .	313

###### 3.3. Curadurías menores

304. Curadurías de ciertos inválidos ('cura debiliium personarum') . . . . .	314
305. Curadurías tutelares . . . . .	314

###### 3.4. Curaduría del menor

306. Nota histórica . . . . .	314
307. La 'lex Laetoria de circumscriptione adolescentium' . . . . .	315
308. Generalización de la curaduría del menor . . . . .	315

Consideraciones finales en torno a la sección primera  
(capítulos 11, 12, 13, 14 y 15)

309. El derecho romano puro en el libro I del Código Civil . . . . .	316
--	-----

310. Las corrientes romanistas europeas en el libro I del Código Civil . . . . .	316
--	-----

SECCIÓN SEGUNDA

LOS DERECHOS PATRIMONIALES

(Derechos Reales, Derechos Personales y Sucesiones: Libros II, IV y III del Código Civil Colombiano, Respectivamente)

Ideas proemiales

311. División de los derechos patrimoniales en singulares y universales . . . . .	319
312. Las dos subsecciones de la sección segunda . . . . .	319
313. División de los derechos singulares en reales y personales . . . . .	319
314. Los dos títulos de la subsección primera . . . . .	320

Subsección primera

LOS DERECHOS SINGULARES

TÍTULO 1

LOS DERECHOS REALES

(Libro II del C.C.: “De los bienes y de su dominio, posesión, uso y goce”)

Introducción

315. Etimología, terminología y definición de los derechos reales y personales. Diferencias . . . . .	321
316. Enumeración y sistematización de los derechos reales . . . . .	325
317. Las cuatro fuentes en el libro II del Código Civil . . . . .	326

Capítulo 16

La Propiedad

§ 1. Generalidades sobre la propiedad: terminología, etimología, definición, característica y clases

318. Terminología y etimología . . . . .	327
319. Definición de propiedad . . . . .	328
320. Los dos elementos de la definición . . . . .	329
321. Característica y subcaracterísticas de la propiedad . . . . .	331
322. Propiedades quiritaria, peregrina, provincial y pretoria . . . . .	333

§ 2. La posesión

323. Prenotando: propiedad y posesión . . . . .	335
---	-----

324. Etimología, terminología y definición . . . . .	335
325. Elementos de la posesión . . . . .	336
326. Clases de posesión . . . . .	340
327. Extinción de la posesión . . . . .	344
328. La posesión, al fin ¿un hecho o un derecho? . . . . .	344
329. El hecho imprescindible en cualquier posesión . . . . .	347
§ 3. Adquisición y pérdida de la propiedad	
330. Modos de adquirir la propiedad . . . . .	348
3.1. Nacimiento de la propiedad o los modos originarios de adquirir el dominio	
3.1.1. La ocupación	
331. Definición y análisis . . . . .	349
332. Las cosas de nadie (las 'res nullius') . . . . .	350
333. Las cosas 'mancipi' y las cosas 'nec mancipi' . . . . .	352
334. La ocupación, causal extintiva del dominio . . . . .	353
3.1.2. La accesión	
335. Concepto . . . . .	353
336. Categoría de cosa principal . . . . .	354
337. Cosa mueble y cosa inmueble . . . . .	355
338. Clases de accesión . . . . .	355
339. Accesión de mueble a mueble . . . . .	356
340. Accesión de mueble a inmueble . . . . .	357
341. Accesión de inmueble a inmueble . . . . .	358
3.1.3. La usucapión	
342. Etimología y definición . . . . .	360
343. Requisitos de la usucapión . . . . .	360
344. Usucapibilidad de la cosa . . . . .	361
345. Posesión con justo título . . . . .	362
346. Posesión de buena fe . . . . .	363
347. Los elementos objetivo y subjetivo en la posesión del usucapiente . . . . .	363
348. Tiempo de la posesión . . . . .	364
349. La 'longi temporis praescriptio' (prescripción de largo tiempo) . . . . .	365
350. 'Usucapio' y 'longi temporis praescriptio' en el derecho justiniano . . . . .	365
351. La 'longissimi temporis praescriptio' (prescripción de larguísimo tiempo) . . . . .	366
352. La usucapión, causal tanto constitutiva como extintiva del dominio . . . . .	367
3.1.4. Posdata los modos originarios de adquirir el dominio (Recapitulación)	
353. Similitudes y discrepancias . . . . .	368

3.2. Transmisión de la propiedad o los modos derivativos de adquirir el dominio	
354. Modos originarios y modos derivativos. Rasero difenciador . . . . .	369
355. Sociedades y modos originarios . . . . .	370
3.2.1. La 'mancipatio'	
356. Apunte histórico . . . . .	370
357. Efectos . . . . .	371
3.2.2. La 'in iure cessio'	
358. Noticia histórica y efectos . . . . .	371
3.2.3. La 'traditio'	
359. Etimología y definición . . . . .	372
360. Acuerdo de las partes . . . . .	373
361. Aptitud de la cosa: ser traditable . . . . .	374
362. Entrega de la cosa . . . . .	374
363. Causa o título de la tradición y tradición . . . . .	376
364. Tradición romana y tradición colombiana . . . . .	377
3.2.4. Apuntaciones finales acerca de los modos derivativos de adquirir la propiedad. (Recapitulación)	
365. "Nadie puede transmitir a otros más derechos de los que tiene" . . . . .	378
366. Los modos derivativos, negocios abstractos . . . . .	379
367. Los modos derivativos, causales extintivas del dominio . . . . .	379
368. La tradición, modo derivativo general de adquirir el dominio . . . . .	379

§ 4. Protección jurisdiccional de la propiedad

369. No hay derecho sin acción . . . . .	380
370. Delimitación del tema . . . . .	380
371. Estructura de la reivindicación ('rei vindicatio') . . . . .	381
372. Prestaciones mutuas . . . . .	381
373. La acción publiciana . . . . .	382

Capítulo 17

**Las Desmembraciones de la Propiedad**  
(*'iura in re aliena'*)

§ 1. Prolegómenos

1.1. Derechos reales fraccionarios, derechos reales en cosa ajena, derechos reales limitantes, derechos reales limitados	
374. Las desmembraciones de la propiedad . . . . .	384
375. Los derechos reales sobre cosa ajena ( <i>'iura in re aliena'</i> ) . . . . .	386
376. Derechos reales limitantes y limitados . . . . .	386

1.2. Sistematización de los 'iura in re aliena'	
377. Los derechos reales de uso y goce y los derechos reales de disposición	387
§ 2. Los derechos reales de uso y goce	
2.1. Terminología	
378. Los derechos reales de goce y los derechos reales de uso y goce	387
379. Las servidumbres postclásicas prejustinianas y justinianas o los derechos reales de uso y goce	389
2.2. El uso	
380. Definición y nota histórica	390
381. La habitación	391
2.3. El usufructo ('ususfructus')	
382. Usufructo e inconsumibilidad	391
383. Caracteres esenciales del usufructo	392
384. Causales constitutivas del usufructo	393
385. Causales extintivas del usufructo	394
386. Protección del usufructo	394
387. Institutos afines al usufructo	394
2.4. Las servidumbres ('servitutes') o las servidumbres reales ('servitutes praediorum')	
388. La servidumbre y sus principios	395
389. Principio de la tipicidad	396
390. Principio de la irreductibilidad: 'Nemini res sua servit'	396
391. Principio de la posibilidad	397
392. Principio de la utilidad	397
393. Principio de la indivisibilidad	399
394. Principio de la inalienabilidad	399
395. Principio de la pasividad: 'servitus in faciendo consistere nequit'	400
395 bis Principio de la perpetuidad	400
396. Algunos tipos de servidumbres	400
397. Otras causales constitutivas de servidumbre	401
398. Causales extintivas de servidumbre	401
399. Protección jurisdiccional de la servidumbre	402
2.5. Acotación conclusiva sobre los derechos reales de uso y goce (Recapitulación)	
400. Uso y goce totales, uso y goce parciales	403
§ 3. Los derechos reales de disposición	
3.1. Terminología: derechos reales de disposición y derechos reales de garantía	
401. Los derechos reales de disposición	403
402. Los derechos reales de garantía	404

3.2. La prenda y la hipoteca

403. Fiducia y 'pignus' . . . . .	405
404. Clases de 'pignus': prenda e hipoteca . . . . .	406
405. Objeto del 'pignus' . . . . .	407
406. Sujetos del 'pignus' . . . . .	408
407. Pluralidad de acreedores hipotecarios . . . . .	409
408. Los créditos privilegiados ('nomina privilegiaria') . . . . .	409
409. Los derechos del acreedor pignoraticio . . . . .	410
410. Fiducia y 'pignus', condiciones resolutive y suspensiva del dominio . . . . .	412
411. Causales extintivas del 'pignus' . . . . .	413

§ 4. Retrospección sobre las desmembraciones de la propiedad

412. Alindamiento de los derechos reales en cosa ajena . . . . .	414
Consideración final en tomo al título I "los derechos reales" de la subsección 1ª (caps. XVI y XVII). (Recapitulación)	
413. El II, el más romano de todos los libros del Código Civil . . . . .	415

TÍTULO 2

LOS DERECHOS PERSONALES  
(Libro IV del C. C.: "De las obligaciones en general y de los contratos")

Introducción

414. Las cuatro fuentes en el libro IV del C.C. . . . .	417
415. Influencia del derecho romano de las obligaciones . . . . .	418

Capítulo 18

De las Obligaciones en General

§ 1. Etimología y definición

416. 'Obligare' y 'obligatio' . . . . .	419
417. Definiciones de obligación . . . . .	420
418. Derechos reales y derechos personales . . . . .	421

§ 2. Estructura de la obligación

419. Prestación y responsabilidad . . . . .	421
2.1. La prestación o débito ('debitum')	
420. Dar, hacer, no hacer . . . . .	422
421. Requisitos de la prestación . . . . .	423
422. Obligaciones y derechos personales . . . . .	425

2.2. La responsabilidad ('obligatio')	
423. Responsabilidad personal y responsabilidad patrimonial . . . . .	425
424. Funciones de la responsabilidad . . . . .	425
§ 3. Fuentes de las obligaciones	
425. Definición y clasificación de las fuentes . . . . .	426
426. Nociones sobre las fuentes obligacionales . . . . .	428
427. Las obligaciones nacen o de los negocios jurídicos o de los hechos jurídicos . . . . .	430
428. Las fuentes de los derechos reales y de los derechos personales . . . . .	430
§ 4. Clases de obligaciones	
429. Criterios clasificatorios . . . . .	431
4.1. Clases de obligaciones por razón de los sujetos	
430. Dualidad y pluralidad de sujetos . . . . .	431
431. Obligaciones conjuntas o conjuntivas . . . . .	432
432. Obligaciones correales o solidarias . . . . .	432
4.2. Obligaciones por razón del objeto o prestación	
4.2.1. Obligaciones con objeto singular	
4.2.1.1. Obligaciones divisibles e indivisibles	
433. Cosas divisibles y cosas indivisibles . . . . .	434
434. Obligaciones divisibles . . . . .	434
435. Obligaciones indivisibles . . . . .	435
4.2.1.2. Obligaciones genéricas y específicas	
436. Cosas genéricas y cosas específicas . . . . .	436
437. Obligaciones genéricas y obligaciones específicas . . . . .	436
4.2.2. Obligaciones con objeto múltiple	
438. Obligaciones alternativas . . . . .	437
439. Obligaciones facultativas ('cum facultate alternativa') . . . . .	438
4.3. Obligaciones por razón de la acción	
440. Obligaciones civiles y obligaciones naturales . . . . .	438
441. Casos de obligaciones naturales . . . . .	439
§ 5. Extinción de las obligaciones	
442. Los modos de extinción de las obligaciones . . . . .	440
5.1. Los modos extintivos 'ipso iure' o del derecho civil	
443. Solución o pago . . . . .	442
444. Incumplimiento por culpa, incumplimiento por mora . . . . .	443
445. Novación . . . . .	447
446. Confusión . . . . .	448

447. Otros modos extintivos ‘ipso iure’ . . . . .	448
5.2. Los modos extintivos “ope exceptionis” o del derecho honorario	
448. Compensación . . . . .	449
449. Prescripción extintiva de las acciones personales . . . . .	449
450. Otros modos extintivos ‘ope exceptionis’ . . . . .	450

Capítulo 19

**Del negocio jurídico y otras fuentes de obligaciones**

§ 1. Teoría general del negocio jurídico

451. Nota metodológica . . . . .	451
1.1. Nociones preliminares	
452. Los hechos jurídicos . . . . .	452
453. Etimología, terminología y definición . . . . .	453
454. Clases de negocios jurídicos . . . . .	453
1.2. Requisitos del negocio jurídico	
455. Los cinco requisitos . . . . .	455
1.2.1. Sujetos plenamente capaces	
456. Las personas plenamente capaces . . . . .	455
457. Las personas absolutamente incapaces . . . . .	455
458. Las personas relativamente incapaces . . . . .	456
459. La mera capacidad de ejercicio . . . . .	456
1.2.1.1. La representación	
460. Incapacidad y representación . . . . .	457
461. Fuentes de la representación . . . . .	457
462. Clases de representación . . . . .	458
1.2.2. Forma debida y consentimiento libre de vicios	
463. Forma y formas . . . . .	459
464. Noticia histórica sobre el binomio forma-voluntad . . . . .	461
1.2.2.1. Los vicios de la voluntad	
465. Voluntad no seria o ‘negotium imaginarium’ . . . . .	463
466. La simulación o ‘negotium simulatum’ . . . . .	463
467. El error . . . . .	463
468. La fuerza . . . . .	465
469. El dolo . . . . .	466
1.2.3. Objeto	
470. Requisitos de la prestación . . . . .	467
1.2.4. Causa	
471. Significados de causa . . . . .	467
472. Apunte histórico . . . . .	468
473. Causa real y lícita . . . . .	468

1.3. Elementos del negocio jurídico	
474. Tres clases de elementos . . . . .	469
1.3.1. Los elementos accidentales	
475. Condición, plazo, modo . . . . .	470
1.3.1.1. La condición ('Conditio')	
476. Definición . . . . .	471
477. Clases de condición . . . . .	472
478. Los estados de la condición . . . . .	473
1.3.1.2. El plazo ('Dies')	
479. Definición . . . . .	474
480. Efectos del plazo . . . . .	475
1.3.1.3. El modo ('Modus')	
481. Noción . . . . .	476
482. Modo y condición suspensiva . . . . .	477
1.4. Invalidez del negocio	
483. Concepto y especies . . . . .	477
484. Clases de nulidad . . . . .	478
485. La convalidación del negocio jurídico . . . . .	479
486. Conversión, rescisión, revocación . . . . .	479
§ 2. El contrato	
2.1. Generalidades	
487. Noción . . . . .	480
488. División de los contratos . . . . .	481
489. Efectos de los contratos . . . . .	485
2.2. Los contratos reales	
490. Acotaciones generales . . . . .	486
2.2.1. El mutuo o préstamo de consumo ('Mutuum')	
491. Etimología y definición . . . . .	487
492. Cosas fungibles . . . . .	487
493. Prestaciones y acciones . . . . .	488
2.2.2. El comodato o préstamo de uso ('Commodatum')	
494. Nociones . . . . .	489
495. Paralelismo entre el mutuo y el comodato . . . . .	489
2.2.3. El depósito ('Depositum')	
496. Concepto y tipos de depósito . . . . .	491
497. Caracteres de los diversos tipos de depósito . . . . .	492
2.2.4. La prenda ('Pignus datum')	
498. La prenda, fuente de obligaciones . . . . .	493
499. Observaciones en torno a la prenda derecho real y derecho personal . . . . .	493

2.3. Los contratos verbales

2.3.1. La estipulación ('Stipulatio')

500. Concepto . . . . .	494
501. Requisitos y apuntamiento histórico . . . . .	495

2.4. Los contratos consensuales

2.4.1. Generalidades

502. Rasgos peculiares . . . . .	497
503. Nota histórica . . . . .	498

2.4.2. La compraventa ('Emptio-venditio')

504. Etimología, terminología, definición . . . . .	499
505. Elementos esenciales de la venta . . . . .	499
506. Obligaciones esenciales de la venta . . . . .	502
507. Obligaciones de la naturaleza de la venta . . . . .	503
508. Obligaciones accidentales a la venta . . . . .	507

2.4.3. El arrendamiento ('Locatio-conductio')

509. Concepto y clases . . . . .	509
510. El arrendamiento en los derechos moderno y contemporáneo . . . . .	510
511. Apostilla sobre el derecho de uso y goce . . . . .	510

2.4.4. La sociedad ('Societas')

512. Noción . . . . .	512
513. Obligaciones de los socios y disolución de la sociedad . . . . .	513

2.4.5. El mandato ('Mandatium')

514. Concepto . . . . .	514
515. Obligaciones del mandatario y del mandante . . . . .	515
516. Extinción del mandato . . . . .	516

§ 3. Otras fuentes de obligaciones

517. Los cuasicontratos . . . . .	516
518. Los delitos . . . . .	518
519. Los cuasidelitos . . . . .	519
520. Delitos y cuasidelitos en el C. C. . . . .	520

Consideración final en torno al título 2 "Los derechos personales" de la subsección primera (caps. XVIII y XIX). (Recapitulación)

521. Las obligaciones, creación la más perfecta del genio jurídico de Roma . . . . .	520
--	-----

Subsección segunda

Los derechos universales o la sucesión por causa de muerte (Libro III del C.C.: "De la sucesión por causa de muerte y de las donaciones entre vivos)

Introducción

522. Reubicación sistemática . . . . .	523
523. Las cuatro fuentes en el libro III. del C.C. . . . .	524

## Capítulo 20

## § 1. Nociones previas

524. Etimología, definición y etapas de la 'successio' . . . . .	525
525. Clases de sucesión . . . . .	526
526. Rasgos del derecho sucesorio . . . . .	528
527. Capacidad sucesoria . . . . .	529

## § 2. La herencia

528. Noción de herencia. 'Hereditas' y 'bonorum possessio' . . . . .	531
529. Delación de la herencia ('delatio') . . . . .	532
530. Adquisición de la herencia . . . . .	533
531. Repudiación de la herencia . . . . .	536
532. Herencia yacente . . . . .	536
533. ¿Es persona jurídica la herencia yacente? . . . . .	537
534. Herencia yacente y herencia vacante . . . . .	538
535. La confusión: efecto de la adquisición de la herencia . . . . .	539
536. Beneficio de separación ('separatio bonorum') . . . . .	540
537. Beneficio de inventario ('beneficium inventarii') . . . . .	541
538. La comunidad sucesoria ('communio hereditatis') . . . . .	542
539. El acrecimiento ('ius adcrendi') . . . . .	543
540. Defensa judicial de la herencia . . . . .	545

## Capítulo 21

Las sucesiones intestada, testada e intestada  
contra el testamento

## § 1. La sucesión intestada

## 1.1. Premisa

541. Procedencia de la sucesión intestada . . . . .	549
542. Las cuatro fases de la sucesión intestada . . . . .	550

## 1.2. La sucesión intestada del derecho civil

543. La agnación . . . . .	550
544. Los tres órdenes sucesorales . . . . .	551

## 1.3. La sucesión intestada del derecho honorario

545. La cognación . . . . .	553
546. La función del derecho honorario en la sucesión intestada . . . . .	553
547. Los cuatro órdenes sucesorales . . . . .	553

1.4. La sucesión intestada del derecho imperial  
(épocas clásica y postclásica prejustiniana)

548. Mayor valoración de la cognación . . . . .	554
---	-----

## 1.5. La sucesión intestada del derecho justiniano

549. Único fundamento de la sucesión intestada: La cognación . . . . .	554
--	-----

550. “El amor primero desciende, después asciende y por último se extiende” . . . . .	555
1.6. Conclusión	
551. La sucesión intestada moderna y contemporánea . . . . .	556
552. Los órdenes sucesorales patrios . . . . .	556
§ 2. La sucesión testada	
2.1. Apuntaciones generales	
553. Etimología y definición de testamento . . . . .	557
554. Caracteres del testamento . . . . .	557
2.2. La capacidad en el testamento	
555. La ‘testamenti factio activa’ o capacidad de testar . . . . .	560
556. La ‘testamenti factio passiva’ o capacidad de ser heredero o legatario . . . . .	560
557. Carencia de testamentifacción pasiva e indignidad . . . . .	561
2.3. La forma en el testamento	
558. Testamentos ordinarios y testamentos especiales . . . . .	562
559. Testamentos ordinarios . . . . .	563
560. Testamentos especiales . . . . .	564
2.4. El consentimiento en el testamento	
561. La voluntad, eje del testamento . . . . .	564
2.5. Contenido u objeto del testamento	
562. El testamento, negocio de contenido patrimonial . . . . .	565
563. La institución de heredero (‘heredis institutio’) . . . . .	565
564. Las sustituciones (‘substitutio heredis’) . . . . .	567
565. Desheredamiento y preterición . . . . .	568
566. Desheredamiento e indignidad . . . . .	570
2.5.1. Legados y fideicomisos	
567. Etimología y definición de legado . . . . .	571
568. Sujetos y objeto del legado . . . . .	572
569. Adquisición de los legados . . . . .	574
570. Los fideicomisos . . . . .	575
2.6. La causa en el testamento	
571. Ejemplos de causa ilícita . . . . .	576
2.7. Las modalidades en el testamento	
572. Origen y régimen de las modalidades testamentarias . . . . .	576
573. Normas especiales en la condición testamentaria . . . . .	576
574. Restricciones del plazo . . . . .	577

## 2.8. Ineficacia del testamento

575. Invalidez y revocación . . . . .	578
576. Invalidez del testamento . . . . .	578
577. Revocación del testamento . . . . .	579

## § 3. La sucesión intestada contra el testamento

578. Sucesión legítima contra el testamento o sucesión necesaria . . . . .	580
579. Institución de heredero, desheredamiento y preterición en los derechos civil y honorario . . . . .	581
580. La 'querella inofficiosi testamenti' o la creación del instituto de la legítima . . . . .	582
581. Legítima y legitimarios . . . . .	583
582. Legítima y legitimarios en el derecho colombiano . . . . .	584

Consideraciones finales en torno a la subsección segunda  
"los derechos universales o la sucesión por causa de muerte"  
(caps. XX y XXI). (Recapitulación).

583. El III, el más justiniano y bizantino de los libros del Código Civil . . . . .	585
584. Las bases romanas de nuestro derecho sucesorio . . . . .	585

## SECCIÓN TERCERA

## LAS ACCIONES

(Código de Procedimiento Civil)

## Introducción

585. Etimología, definición y terminología de acción . . . . .	587
586. El derecho sustantivo y el derecho procesal . . . . .	588
587. La acción como autotutela y como tutela estatal del derecho . . . . .	589
588. Las tres fases del derecho procesal romano . . . . .	590
589. Influencia del derecho procesal romano . . . . .	590

## Capítulo 22

Los procedimientos de las acciones de la ley,  
formulario y extraordinario

## § 1. Generalidades

590. La "justicia ordinaria" ('cognitio ordinaria' u 'ordo iudiciorum') . . . . .	592
591. La "justicia extraordinaria" ('cognitio extra ordinem') . . . . .	594
592. Magistrados y jueces en las justicias ordinaria y extraordinaria . . . . .	595

§ 2. El procedimiento de las acciones de la ley  
(‘Legis actiones’): 753 a mitad del siglo II a. C.

2.1. Ideas introductorias

593. Terminología, definición y contenido de las acciones de la ley . . . . 596

2.2. Los procesos declarativos de las acciones de la ley

594. La ‘legis actio sacramento’ (una acción basada en la  
apuesta sacramental) . . . . . 597

595. La ‘legis actio per iudicis arbitrive postulationem’ (una  
acción basada en la petición de un juez o árbitro) . . . . . 599

596. La ‘legis actio per conditionem’ (una acción basada en  
el emplazamiento) . . . . . 600

2.3. Los procesos ejecutivos de las acciones de la ley

597. La ‘legis actio per manus iniectioem’ (una acción basada en la  
aprehensión física) . . . . . 600

598. La ‘legis actio per pignoris captionem’ (una acción basada en la toma  
de una prenda) . . . . . 601

2.4. Conclusión

599. Obsolescencia del procedimiento de las acciones de la ley . . . . . 602

§ 3. El procedimiento formulario u ordinario:  
mitad del siglo II. a. C. al III. d. C.

3.1. Origen y naturaleza del procedimiento formulario

600. Pretura y procedimiento formulario . . . . . 602

601. Caracteres de la ‘iurisdictio’ en el procedimiento  
formulario . . . . . 603

602. Funciones y naturaleza contractual de la fórmula . . . . . 605

3.2. Los elementos de la fórmula

3.2.1. Los elementos esenciales

604. La ‘intentio’ (pretensión del actor) . . . . . 606

605. La ‘condemnatio’ (orden de fallar) . . . . . 606

606. Los tres elementos esenciales en una fórmula dada . . . . . 606

3.2.2. Los elementos accidentales de la fórmula

607. La ‘demonstratio’ (causa de la litis) . . . . . 607

608. La ‘adiudicatio’ (adjudicación de un derecho real) . . . . . 607

609. La ‘exceptio’ (excepción) . . . . . 607

610. Los elementos accidentales en una fórmula dada . . . . . 609

3.3. La ‘iurisdictio’ y la ‘iudicatio’ en el procedimiento formulario

3.3.1. La ‘iurisdictio’ en el procedimiento formulario

611. La ‘in ius vocatio’, la ‘editio actionis’ y la ‘litis contestatio’ . . . . . 610

612. La 'in ius vocatio' (llamamiento al tribunal o notificación de la demanda)	610
613. La 'editio actionis' (exposición de la pretensión del actor)	611
614. La 'litis contestatio' (perfeccionamiento de la fórmula)	612
3.3.2. La 'iudicatio' en el procedimiento formulario	
615. Principios de la 'iudicatio'	613
616. Pruebas, alegaciones y sentencia	614
617. Período probatorio	615
618. La sentencia	616
619. La cosa juzgada ('res iudicata')	617
620. El cumplimiento de la sentencia	618
3.4. Clasificaciones de las acciones formularias	
621. Las acciones y la acción	619
621 bis Acciones populares y acciones privadas	620
622. Acciones civiles y acciones honorarias	621
623. Acciones reales ('in rem') y acciones personales ('in personam')	621
624. Acciones 'reipersecutoriae, poenales, mixtae'	622
625. Acciones de derecho estricto, de buena fe y arbitrarias	623
626. Acciones con condena y acciones sin condena o prejudiciales	624
627. Acciones perpetuas y acciones temporales	624
§ 4. El procedimiento extraordinario: siglo IV al VI d.C.	
628. Desarrollo del procedimiento extraordinario	625
629. Carácter iuspublicista y principios del procedimiento extraordinario	626
630. Algunas particularidades del procedimiento extraordinario	627
631. Comparación entre los procedimientos formulario y extraordinario	628
Consideraciones finales en torno a la sección tercera "Las acciones" (cap. 22). (Recapitulación)	
632. El derecho procesal romano, base de los códigos latinoamericanos de procedimiento civil	630
633. Colofón	630
ÍNDICE DE FUENTES ROMANAS CITADAS	633
ÍNDICE DE FUENTES COLOMBIANAS CITADAS	649
ÍNDICE DE MATERIAS	657
ÍNDICE ONOMÁSTICO	669
BIBLIOGRAFÍA	673