

MARCO GERARDO MONROY CABRA

Ex-magistrado, tratadista y catedrático. Ex-presidente de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Miembro de Número de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, de la Sociedad de Legislación Comparada de París, de la American Society of International Law y del Instituto Iberoamericano de Derecho Procesal.

# INTRODUCCIÓN AL DERECHO

*Novena edición  
aumentada y corregida*



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Santa Fe de Bogotá - Colombia  
1994

# ÍNDICE GENERAL

## PARTE PRIMERA

### NOCIONES FUNDAMENTALES DEL DERECHO

#### CAPÍTULO I

#### CONCEPTOS PRELIMINARES DEL DERECHO

	PÁG.
1. Derecho y libertad .....	3
2. Sociedad y derecho .....	4
3. Importancia del derecho .....	5
4. Acepciones del vocablo "derecho" .....	7
5. ¿El derecho es la ley? .....	16
6. Etimología de la palabra "derecho" .....	16
7. Definición .....	16
8. El conocimiento del derecho .....	19
9. El derecho como ciencia .....	21
10. Objeto del derecho .....	27
11. Metodología de la enseñanza del derecho .....	31
12. Disciplinas que estudian el fenómeno jurídico .....	33
13. Los valores jurídicos .....	40
14. Los fines del derecho .....	42
15. La justicia .....	44
16. Origen del derecho .....	52
17. Funciones del derecho en la vida social .....	59
18. Lógica jurídica .....	60
19. Conceptos jurídicos .....	61
20. Estructura tridimensional del derecho .....	62
21. El derecho como instrumento del cambio social .....	62

#### CAPÍTULO II

#### LA NORMA JURÍDICA

1. Derecho y norma jurídica .....	65
2. La norma jurídica como juicio .....	65

	PÁG.
3. La norma jurídica según la doctrina tradicional .....	66
4. La norma jurídica según Hans Kelsen .....	67
5. La norma jurídica según Carlos Cossio .....	68
6. Clasificación de las normas jurídicas .....	70
7. La teoría trialista de Werner Goldschmidt .....	74
8. Ordenamiento normativo .....	76
9. Conceptos jurídicos fundamentales .....	78
10. Estructura de la relación jurídica .....	81
11. Estructura de la situación jurídica .....	84
12. Estructura de la institución jurídica .....	85
13. La aplicación espontánea y forzada del derecho .....	86
14. Estructura jerárquica del orden jurídico en Colombia .....	89
15. Normas jurídicas sustanciales y normas instrumentales o procesales .....	89
16. Leyes naturales y normas jurídicas .....	89

### CAPÍTULO III

#### MORAL Y DERECHO

1. Planteamiento del problema .....	91
2. Estudio histórico .....	91
3. Diferencias entre la moral y el derecho .....	93
4. Relaciones entre la moral y el derecho .....	95
5. Alcance de las diferencias entre la moral y el derecho .....	97

### CAPÍTULO IV

#### CONVENCIONALISMOS SOCIALES

1. Concepto .....	101
2. Diferenciación entre la moral y las reglas del trato social .....	101
3. Diferencia entre los convencionalismos y las normas jurídicas .....	102
4. Doctrina .....	102

### CAPÍTULO V

#### FUENTES DEL DERECHO

1. Fuentes del derecho en general .....	104
2. Aceptaciones de la expresión "fuentes del derecho" .....	104
3. Clasificación de las fuentes del derecho .....	105
4. Clasificación de las fuentes formales .....	106
5. Nuevo concepto de fuentes del derecho .....	107

CAPITULO VI

LA LEY

	PÁG.
1. Origen y etimología .....	110
2. Concepto .....	110
3. Definiciones de la ley .....	111
4. Ley en sentido material y en sentido formal .....	112
5. Clasificación de la ley .....	112
6. Caracteres de la ley .....	113
7. Procedimiento formativo de las leyes .....	115
8. Decretos del presidente de la república .....	120
9. Derogación de la ley .....	121
10. Efectos de las sentencias de inexequibilidad .....	123
11. Codificación .....	129
12. Código de Napoleón .....	132
13. El derecho privado francés después del Código Civil .....	136
14. Código Civil colombiano .....	138
15. Los proyectos de don Andrés Bello .....	147

CAPITULO VII

LA COSTUMBRE

1. Concepto .....	149
2. Elementos y caracterización .....	149
3. Relación entre la costumbre y la ley .....	151
4. Clasificación de la costumbre .....	152
5. Costumbre y usos sociales .....	152
6. La costumbre en derecho colombiano .....	153

CAPITULO VIII

DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

1. La doctrina .....	155
2. La jurisprudencia .....	155
3. La jurisprudencia como fuente .....	156
4. La función del juez .....	158
5. "Common law" .....	162
6. La jurisprudencia como fuente en nuestro derecho .....	163

CAPITULO IX

DIVISIÓN DEL DERECHO

1. Derecho público y derecho privado .....	166
--	-----

	PÁG.
2. Distinciones sustanciales y formales entre ambos .....	166
3. Diversas ramas jurídicas .....	170
4. ¿El derecho público está en curso de “absorber” o de “invadir al derecho privado”? .....	176

## CAPÍTULO X

PALABRAS DE USO FRECUENTE  
EN LAS LEYES

1. Enunciación .....	177
2. Diversas definiciones .....	177

## PARTE SEGUNDA

CONCEPTOS JURÍDICOS  
FUNDAMENTALES

## CAPÍTULO I

## SUPUESTOS JURÍDICOS

1. Definición .....	193
2. Relación entre el supuesto y la consecuencia .....	194

## CAPÍTULO II

## CONSECUENCIAS DE DERECHO

1. Definición .....	196
2. La sanción .....	196
3. Clasificación de las sanciones .....	197
4. La pena .....	198

## CAPÍTULO III

## DERECHO SUBJETIVO

1. Definición .....	200
2. Formas del derecho subjetivo .....	201
3. Unidad o distinción entre derecho subjetivo y derecho objetivo .....	203
4. Naturaleza del derecho subjetivo .....	204
5. Clasificación de los derechos subjetivos .....	208
6. Nacimiento, modificación y extinción de los derechos subjetivos .....	221

7. El deber jurídico .....	222
8. Derechos humanos .....	223
9. La protección internacional de los derechos humanos .....	231
10. Situación actual de los derechos humanos en América .....	234

CAPÍTULO IV

LOS SUJETOS Y LOS OBJETOS  
JURÍDICOS

1. Los sujetos jurídicos .....	237
2. Los sujetos jurídicos en el derecho positivo .....	237
3. Naturaleza de la persona jurídica .....	238
4. Clasificación de las personas jurídicas .....	239
5. Los objetos jurídicos .....	240
6. Los bienes .....	242

PARTE TERCERA

LA TÉCNICA JURÍDICA

CAPÍTULO I

APLICACIÓN, INTERPRETACIÓN  
E INTEGRACIÓN DEL DERECHO

1. Técnica jurídica .....	247
2. Silogismo jurídico .....	247
3. Cómo se aplica el silogismo jurídico .....	249
4. Interpretación del derecho .....	251
5. Métodos y escuelas de interpretación .....	256

CAPÍTULO II

INTEGRACIÓN DEL DERECHO

1. Plenitud del orden jurídico .....	285
✓ 2. Analogía .....	288
3. Razonamiento extensivo .....	289
4. Costumbre .....	291
✓ 5. Principios generales de derecho .....	291
✓ 6. Principios constitucionales .....	295
7. La equidad .....	297

## CAPÍTULO III

LA INTERPRETACIÓN  
EN EL DERECHO COLOMBIANO

	PÁG.
1. Sistema consagrado en Colombia .....	299
2. Interpretación judicial .....	300
3. Elemento gramatical .....	300
4. Sentido en que deben tomarse las palabras de la ley .....	302
5. Elementos lógico e histórico .....	302
6. Elemento sistemático .....	303
7. Las leyes especiales prevalecen sobre las generales .....	303
8. Lo favorable u odioso de una disposición no debe tomarse en cuenta para ampliar o restringir su interpretación .....	304
9. Interpretación auténtica .....	304
10. Reglas de integración .....	304

## PARTE CUARTA

TEORÍA DE LOS CONFLICTOS  
DE LEYES

## CAPÍTULO I

## CONFLICTOS DE LEYES EN EL TIEMPO

1. Planteamiento del problema .....	321
2. Teoría clásica de los derechos adquiridos .....	322
3. Irretroactividad de la ley .....	325
4. Efecto general inmediato de la ley .....	327
5. Retroactividad de la ley .....	328
6. Supervivencia de la ley antigua .....	330
7. Teoría de Julien Bonnecase .....	330
8. Tesis de Paul Roubier .....	332
9. Teoría de los hechos cumplidos .....	334
10. Excepciones a la irretroactividad de la ley .....	335

## CAPÍTULO II

EL PROBLEMA DE LA IRRETROACTIVIDAD  
EN EL DERECHO COLOMBIANO

1. Normas constitucionales .....	337
2. Retroactividad y retrospectividad .....	338

	PAG.
3. Noción de situación jurídica y su aplicación en el derecho positivo colombiano	340
4. Observaciones a la teoría de los derechos adquiridos en Colombia .....	343
5. Los derechos adquiridos en la jurisprudencia colombiana .....	344
6. Ley 153 de 1887. Aplicación .....	345

## CAPÍTULO III

## ✓ CONFLICTOS DE LEYES EN EL ESPACIO

1. Planteamiento del problema .....	362
2. Teorías para resolver los conflictos de leyes .....	362
3. Principios admitidos en nuestro derecho positivo .....	363

## PARTE QUINTA

## ✓ TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO JURÍDICO

## CAPÍTULO I

## CONCEPTOS GENERALES Y CLASIFICACIONES

1. Hechos y actos jurídicos .....	373
2. Clasificación de los hechos jurídicos .....	374
3. El acto jurídico .....	378
4. Clasificación de los actos jurídicos .....	380
5. El negocio jurídico. Características .....	381
6. Doctrina tradicional del negocio jurídico .....	383
7. Carácter unívoco del concepto de "voluntad" .....	385
8. Las consecuencias jurídicas .....	386

## CAPÍTULO II

## POSTULADO DE LA AUTONOMÍA PRIVADA

1. Evolución histórica .....	389
2. Definición .....	391
3. Reconocimiento jurídico de la autonomía privada .....	392
4. Concepción clásica de la autonomía privada, y su crítica .....	392
5. Competencia dispositiva de los individuos y normativa del orden jurídico .....	395
6. Límites de la autonomía privada .....	395
7. Cargas de la autonomía privada .....	398
8. La teoría de la función económico-social del contrato .....	399
9. Causas que explican la restricción a la autonomía privada .....	399
10. ¿Crisis de la autonomía privada en el derecho moderno? .....	402
11. La autonomía privada en el derecho internacional privado .....	404
12. La autonomía de la voluntad en derecho internacional público .....	407
13. Conclusiones .....	407

## CAPÍTULO III

## CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

	PÁG.
1. Definición de contrato y generalidades .....	409
2. Diferentes clases de contratos .....	410

## CAPÍTULO IV

## LA VOLUNTAD EN EL ACTO JURÍDICO

1. Supuestos previos .....	417
2. De la voluntad .....	417
3. Desacuerdo entre la voluntad y la declaración .....	419
4. Causas que suprimen la voluntad .....	423
5. La voluntad en los actos bilaterales .....	424
6. Momento y lugar de la formación del consentimiento .....	430
7. Declaración de voluntad .....	431

## CAPÍTULO V

NORMATIVIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS,  
CONVENCIÓNES Y CONTRATOS

1. Concepto .....	434
2. Fundamento .....	434
3. Alcance jurídico del art. 1602 del Código Civil .....	436
4. Normatividad de los actos jurídicos unilaterales .....	437
5. Teoría clásica .....	437
6. Teoría moderna .....	438
7. Normatividad del acto unilateral en derecho colombiano .....	440

## CAPÍTULO VI

## INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Concepto .....	442
2. Sentido que debe atribuirse a la declaración .....	442
3. Interpretación e integración del negocio jurídico .....	443
4. Objeto y elementos utilizados en la interpretación .....	444
5. Clases de interpretación .....	445
6. Naturaleza de las normas de interpretación .....	445
7. Destinatarios de las normas interpretativas .....	446
8. La interpretación del negocio jurídico en derecho colombiano .....	446

CAPÍTULO VII

CONCEPTO Y CLASIFICACIÓN  
DE LOS PRESUPUESTOS DEL NEGOCIO JURÍDICO

	PÁG.
1. Diferencia entre elementos y presupuestos del negocio .....	451
2. Primer presupuesto: capacidad de la parte .....	451
3. Segundo presupuesto: legitimación de la parte .....	451
4. Tercer presupuesto: idoneidad del objeto del negocio .....	451
5. Efectos y relatividad de los actos jurídicos .....	453

CAPÍTULO VIII

FORMA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Concepto .....	455
2. Negocios formales y no formales .....	455
3. Evolución de la forma .....	455
4. Forma de la declaración .....	456
5. Forma y documento .....	456
6. Principio de libertad de forma .....	456
7. Clases de forma. Forma "ad solemnitatem" .....	457
8. Forma "ad probationem" .....	458
9. Forma voluntaria .....	461
10. Consecuencias de la falta de forma .....	462

CAPÍTULO IX

INEFICACIA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Noción de nulidad .....	463
2. Ineficacia e invalidez .....	464
3. Aspectos de la invalidez .....	465
4. Clasificación de la nulidad .....	467
5. Efectos de la declaración de nulidad .....	471
6. Concepto de conversión del negocio jurídico .....	471
7. Fundamento de la conversión .....	471
8. La conversión en derecho romano y en la doctrina .....	472
9. Presupuestos de la conversión .....	473
10. Clases de conversión .....	473
11. Efectos jurídicos de la conversión .....	474
12. Supuestos más frecuentes de conversión reconocidos en la doctrina y en el derecho colombiano .....	474
13. La oponibilidad y la inoponibilidad de los actos jurídicos .....	476
Índice de autores .....	477
Índice de disposiciones .....	483
Índice alfabético de materias .....	487