



**JAIME GIRALDO ÁNGEL**  
**Magistrado de la Corte Suprema de Justicia**  
**OSWALDO GIRALDO LÓPEZ**

# **METODOLOGÍA Y TÉCNICA DE LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA**

**OCTAVA EDICIÓN**



**EDICIONES LIBRERÍA DEL PROFESIONAL**



## TABLA DE CONTENIDO

PREFACIO .....	XV
----------------	----

### INTRODUCCIÓN

#### METODOLOGÍA Y TÉCNICA DE LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA

0.1. EL DERECHO COMO CIENCIA PURA Y COMO CIENCIA APLICADA. ....	1
0.2. LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA. ....	5
0.2.1. La formulación de los problemas en la investigación jurídica. ....	5
0.2.2. Las fuentes formales del derecho. ....	6
0.2.3. El método en la investigación jurídica. ....	7
0.3. LA MONOGRAFÍA JURÍDICA. ....	8

### CAPÍTULO I

#### LA FORMULACIÓN DEL PROBLEMA JURÍDICO

1.1. LA FORMULACIÓN DEL PROBLEMA JURÍDICO EN LA DOCTRINA. ....	11
1.2. LA FORMULACIÓN DE PROBLEMAS JURÍDICOS EN LA PRAXIS JUDICIAL. ....	12
1.3. DETERMINACIÓN DEL ASPECTO JURÍDICO CONSIDERADO. ....	14
1.4. DETERMINACIÓN DE LOS HECHOS RELEVANTES. ....	15
1.5. PRUEBA DE LOS HECHOS. ....	19
1.6. CONNOTACIÓN JURÍDICA DE LOS HECHOS. ....	23
1.7. CRÍTICA JURÍDICA. ....	26
1.8. EJERCICIOS PRÁCTICOS SOBRE HECHOS. ....	31
1.8.1. En providencia del 4 de febrero de 1992, de la cual fue ponente el Doctor Eduardo Cifuentes, dijo la H. Corte Constitucional. ....	31
1.8.2. Sentencia de la Corte Suprema de Justicia de febrero 14 de 1941. Magistrado Ponente: Doctor José Miguel Arango. ....	31
1.8.3. El Tribunal Contencioso Administrativo de Cundinamarca, en providencia del 22 de marzo de 1990, con ponencia del H. Magistrado Doctor Darío Quiñones Pinilla. ....	33

1.8.4. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia de noviembre 29 de 1994, con ponencia del H. Magistrado Dídimo Páez Velandia. ....	37
1.8.5. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia de julio 28 de 1.958, con ponencia del H. Magistrado Doctor Ignacio Escallón. ....	39
1.8.6. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia del 18 de noviembre de 1.940, con ponencia del H. Magistrado Doctor Liborio Escallón. .	43
1.8.7. La Corte Suprema de Justicia en sentencia del 13 de noviembre de 1.992, con ponencia del H. Magistrado Doctor Edgar Saavedra. ....	45

## CAPÍTULO II

### LA LEGISLACIÓN COMO FUENTE FORMAL DEL DERECHO

2.1. LA LEGISLACIÓN COMO FUENTE FORMAL DEL DERECHO. ....	49
2.2. PRELACIÓN DE NORMAS DE DISTINTA NATURALEZA. ....	50
2.2.1. La constitución. ....	50
2.2.2. Las normas legales. ....	51
2.2.3. Las normas administrativas. ....	53
2.2.4. Las normas de carácter supranacional. ....	54
2.2.5. Ejemplo de prelación de normas. ....	55
2.3. PERTINENCIA DE LAS NORMAS DE LA MISMA NATURALEZA. ....	58
2.3.1. Pertinencia formal. ....	58
2.3.2. Pertinencia material. ....	61
2.4. ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA NORMA. ....	64
2.4.1. Territorialidad de la ley. ....	64
2.4.2. Extraterritorialidad de la Ley. ....	64
2.4.2.1. <i>En materia civil:</i> ....	65
2.4.2.2. <i>En materia penal:</i> ....	65
2.5. VIGENCIA DE LA LEY. ....	69
2.5.1. El nacimiento de la ley. ....	69
2.5.2. La derogatoria y fin de la ley. ....	70
2.5.3. La retroactividad y ultractividad de la ley. ....	73
2.5.4. La retrospección de la ley. ....	78
2.5.6. La suspensión transitoria de la vigencia de la ley. ....	81
2.6. DETERMINACIÓN Y CRÍTICA DE LA FUENTE. ....	86
2.6.1. El análisis estructural. ....	87
2.6.2. Crítica jurídica. ....	88
27. EJERCICIOS PRÁCTICOS. ....	91
2.7.1. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia de marzo 3 de 1994, con ponencia del H. Magistrado doctor Jorge Carreño Luengas. ....	91
2.7.2. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia de enero 18 de 1995, Ponencia del Magistrado Doctor Ricardo Calvete. ....	96

2.7.3. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia de agosto 29 de 1988, con ponencia del Magistrado Doctor Jorge Iván Palacio.....	99
2.7.4. En sentencia de 9 de Marzo de 1970, la Corte Suprema de Justicia, con ponencia del Magistrado Doctor Humberto Barrera Domínguez.	102
2.7.5. De la providencia de la Corte Suprema de Justicia de noviembre 4 de 1992, transcribimos los apartes correspondientes a las siguientes tesis contrapuestas.....	105

**CAPÍTULO III**

**FUENTES JURÍDICAS SUBSIDIARIAS**

3.1. LA ANALOGÍA.....	113
3.2. LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO.....	116
3.2.1. El abuso del derecho.....	117
3.2.2. El enriquecimiento sin causa.....	117
3.2.3. Error communis facit jus.....	119
3.2.4. Ejemplo de un caso resuelto con base en los principios generales del derecho:.....	119
3.3. LA COSTUMBRE.....	130
3.4. EL NEGOCIO JURÍDICO.....	139
3.5. EJERCICIOS PRÁCTICOS.....	144
3.5.1. La Sala Civil del Tribunal Superior de Bogotá.....	144
3.5.2. Corte Suprema de Justicia, en sentencia del veintiuno de febrero de mil novecientos treinta y ocho, con ponencia del Magistrado Arturo Tapias Pilonieta.....	145
3.5.3. La Corte Suprema de Justicia, en providencia del 23 de enero de 1995, con ponencia del Doctor Carlos E, Mejía Escobar.....	154
3.5.4. El Consejo de Estado, en sentencia del 9 de junio de 1961 de la cual fue ponente el Doctor Carlos Gustavo Arrieta.....	156
3.5.5. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia del 30 de abril de 1970, con ponencia del Magistrado doctor Germán Giraldo Zuluaga.....	160
3.5.6. La Corte Constitucional, en sentencia del 1 de marzo de 1.995, con ponencia del Magistrado Carlos Gaviria Díaz.....	162

**CAPÍTULO IV**

**LOS MÉTODOS DE INTERPRETACIÓN**

4.1. EL MÉTODO EN EL DERECHO.....	179
4.2. EL MÉTODO EXEGÉTICO.....	180
4.2.1. Concepto.....	180

4.2.2. Las técnicas en el método exegético. ....	181
4.2.2.1. <i>Análisis semántico</i> . ....	181
4.2.2.2. <i>Análisis gramatical y lógico</i> . ....	185
4.2.2.3. <i>Análisis histórico</i> . ....	188
4.3. MÉTODO SISTEMÁTICO. ....	193
4.3.1. Concepto. ....	193
4.3.2. Las técnicas en el método sistemático. ....	195
4.3.2.1. <i>Integración de la institución a través del precepto constitucional</i> . ....	195
4.3.2.2. <i>Integración de la institución en función de la división formal del ordenamiento jurídico</i> . ....	197
4.3.2.3. <i>Integración por inducción</i> . ....	199
4.4. MÉTODO SOCIOLÓGICO. ....	201
4.4.1. Concepto. ....	201
4.4.2. Los supuestos teóricos del método sociológico. ....	202
4.4.3. El método sociológico en la legislación colombiana. ....	204
4.4.4. Las técnicas de interpretación en el método sociológico. ....	204
4.4.4.1. <i>Interpretación de la norma en función del contenido sociológico de sus términos</i> . ....	205
4.4.4.2. <i>Interpretación de la norma en función de los resultados pragmáticos</i> . ....	208
4.4.4.3. <i>Interpretación de la norma al interior de una institución social científicamente definida</i> . ....	212
4.5. LA NATURALEZA INTEGRAL DEL RACIOCINIO JURÍDICO. ....	215
4.6. CRÍTICA JURÍDICA. ....	217
4.7. EJERCICIOS PRÁCTICOS. ....	224
4.7.1. En sentencia del 10 de febrero de 1988, la Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil, al tratar sobre los requisitos de los edictos emplazatorios. ....	224
4.7.2. Corte Suprema de Justicia, en sentencia de noviembre 30 de 1978, con ponencia del H. Magistrado Germán Giraldo Zuluaga. ....	226
4.7.3. La Corte Constitucional, con ponencia del Magistrado Eduardo Cifuentes. ....	228
4.7.4. La Corte Suprema de Justicia, por auto de octubre 4 de 1988, con ponencia del Magistrado doctor Jorge Carreño Luengas. ....	230
4.7.5. La Corte Suprema de Justicia, en sentencia del 6 de marzo de 1960, con ponencia del Magistrado Mario Alario Di Filippo. ....	234
4.7.6. La Corte Suprema de Justicia, con ponencia del Magistrado Doctor Ricardo Calvete Rangel, en providencia del 14 de diciembre de 1992. .	238

## CAPÍTULO V

## LA MONOGRAFÍA JURÍDICA

5.1. CARACTERÍSTICAS DE LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA .....	245
5.1.1. Es una investigación bibliográfica .....	245
5.1.2. Su contenido se desenvuelve con base en un tema, no en una hipótesis. ....	245
5.2. ESCOGENCIA DEL TEMA Y ELABORACIÓN DEL PLAN .....	246
5.2.1. Escogencia del tema. ....	246
5.2.2. El plan como expresión de un propósito. ....	248
5.2.3. Los principios lógicos del plan. ....	249
5.2.3.1. <i>Principio de completud.</i> .....	249
5.2.3.2. <i>Principio de subordinación.</i> .....	250
5.2.3.3. <i>Principio de homogeneidad.</i> .....	251
5.2.3.4. <i>Principio de secuenciación.</i> .....	252
5.2.3.5. <i>Principio de autonomía.</i> .....	253
5.2.3.6. <i>Principio de provisionalidad.</i> .....	253
5.2.4. Simbolización. ....	254
5.3. RECOPIACIÓN DE LA INFORMACIÓN .....	256
5.3.1. Categorías de las fuentes de información. ....	257
5.3.1.1. <i>Fuentes inmediatas y mediatas.</i> .....	257
5.3.1.2. <i>Fuentes directas e indirectas.</i> .....	257
5.3.2. Registro de la información. ....	258
5.3.2.1. <i>Fichas bibliográficas.</i> .....	254
5.3.2.1.1. <i>De obras.</i> .....	259
5.3.2.1.2. <i>Fichas de artículos o sentencias incorporadas a una compilación.</i> .....	261
5.3.2.1.3. <i>Fichas bibliográficas de publicaciones periódicas.</i> .....	261
5.3.2.2. <i>Fichas mnemotécnicas.</i> .....	263
5.3.2.3. <i>Clasificación de las fichas.</i> .....	265
5.4. CONTENIDO MATERIAL DEL TRABAJO. ....	268
5.4.1. La Introducción. ....	268
5.4.2. El desarrollo. ....	270
5.4.2.1. <i>La estructura lógica del discurso argumentativo.</i> .....	271
5.4.2.2. <i>La estructura lógica del discurso expositivo.</i> .....	274
5.4.2.2.1. <i>Desarrollo de una proposición.</i> .....	274
5.4.2.2.2. <i>Comparación de proposiciones.</i> .....	278
5.4.2.2.3. <i>Descripción de un procedimiento.</i> .....	281

5.4.2.2.4. Descripción de un fenómeno en los distintos estadios de su desarrollo. ....	284
5.4.2.2.5. Clasificación de fenómenos. ....	290
5.4.3. Las conclusiones. ....	294
5.5. LA ESTRUCTURA FORMAL DEL TRABAJO. ....	295
5.5.1. Partes preliminares. ....	295
5.5.1.1. La pasta. ....	295
5.5.1.2. Las guardas. ....	296
5.5.1.3. La portada. ....	296
5.5.1.4. La página de aceptación. ....	296
5.5.1.5. La tabla de contenido o índice general. ....	296
5.5.1.6. Las listas especiales. ....	298
5.5.2. Características formales del cuerpo del trabajo. ....	298
5.5.2.1. Presentación del trabajo. ....	298
5.5.2.2. Tablas y figuras. ....	298
5.5.2.3. Citas. ....	299
5.5.2.3.1. Formas de incorporación de las citas al trabajo. .	299
5.5.2.3.2. Las referencias bibliográficas de las citas. ....	300
5.5.2.4. Notas. ....	302
5.5.2.5. Materiales de referencia. ....	302
5.5.2.6. La Bibliografía. ....	302
5.5.2.7. Índice analítico por materias. ....	304
5.5.2.8. Otros índices. ....	305
5.5.2.9. Apéndice y anexos. ....	305