

MARCO GERARDO MONROY CABRA

Exmagistrado, tratadista y catedrático. Expresidente de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos, exrepresentante alterno de Colombia ante la Organización de Estados Americanos. 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. Decano de la Facultad de Jurisprudencia del Colegio Mayor del Rosario.



INTRODUCCIÓN AL DERECHO

*Décima edición,
aumentada y corregida*



EDITORIAL TEMIS S. A.
Santa Fe de Bogotá - Colombia
1996

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"	17
7. Definición	17
8. El conocimiento del derecho	20
9. El derecho como ciencia	22
10. Objeto del derecho	29
11. Metodología de la enseñanza del derecho	33
12. Disciplinas que estudian el fenómeno jurídico	35
13. Los valores jurídicos	43
14. Los fines del derecho	44
15. La justicia	46
16. Origen del derecho	55
17. Funciones del derecho en la vida social	63
18. Lógica jurídica	64
19. Conceptos jurídicos	65
20. Estructura tridimensional del derecho	66
21. El derecho como instrumento del cambio social	66
22. Tres criterios de valoración	68

CAPÍTULO II

LA NORMA JURÍDICA

1. Derecho y norma jurídica	69
2. La norma jurídica como juicio	69

	PÁG
3. La norma jurídica según la doctrina tradicional	71
4. La norma jurídica según Hans Kelsen	71
5. La norma jurídica según Carlos Cossio	73
6. Clasificación de las normas jurídicas	74
7. La teoría trialista de Werner Goldschmidt	79
8. Ordenamiento normativo	81
9. Conceptos jurídicos fundamentales	83
10. Estructura de la relación jurídica	86
11. Estructura de la situación jurídica	89
12. Estructura de la institución jurídica	90
13. La aplicación espontánea y forzada del derecho	91
14. Estructura jerárquica del orden jurídico en Colombia	94
15. Normas jurídicas sustanciales y normas instrumentales o procesales	94
16. Leyes naturales y normas jurídicas	95
17. Las tres funciones del lenguaje	96

CAPÍTULO III

MORAL Y DERECHO

1. Planteamiento del problema	97
2. Estudio histórico	97
3. Diferencias entre la moral y el derecho	99
4. Relaciones entre la moral y el derecho	101
5. Alcance de las diferencias entre la moral y el derecho	103

CAPÍTULO IV

CONVENCIONALISMOS SOCIALES

1. Concepto	107
2. Diferenciación entre la moral y las reglas del trato social	107
3. Diferencia entre los convencionalismos y las normas jurídicas	108
4. Doctrina	108

CAPÍTULO V

FUENTES DEL DERECHO

1. Fuentes del derecho en general	110
2. Acepciones de la expresión “fuentes del derecho”	110
3. Clasificación de las fuentes del derecho	111
4. Clasificación de las fuentes formales	113
5. Nuevo concepto de fuentes del derecho	113
6. Jerarquía e integración de las fuentes nacionales e internacionales del derecho	116

CAPÍTULO VI

LA LEY

	PÁG.
1. Origen y etimología	122
2. Concepto	122
3. Definiciones de la ley	123
4. Ley en sentido material y en sentido formal	124
5. Clasificación de la ley	124
6. Caracteres de la ley	127
7. Procedimiento formativo de las leyes	127
8. Decretos del presidente de la república	133
9. Derogación de la ley	134
10. Efectos de las sentencias de inexecutable	136
11. Codificación	140
12. Código de Napoleón	143
13. El derecho privado francés después del Código Civil	147
14. Código Civil colombiano	150
15. Los proyectos de don Andrés Bello	159
16. Estructura del Código Civil	160

CAPÍTULO VII

LA COSTUMBRE

1. Concepto	161
2. Elementos y caracterización	161
3. Relación entre la costumbre y la ley	163
4. Clasificación de la costumbre	164
5. Costumbre y usos sociales	164
6. La costumbre en el derecho colombiano	165

CAPÍTULO VIII

DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

1. La doctrina	167
2. La jurisprudencia	167
3. La jurisprudencia como fuente	168
4. La función del juez	170
5. “Common law”	174
6. La jurisprudencia como fuente en nuestro derecho	176

CAPÍTULO IX

DIVISIÓN DEL DERECHO

1. Derecho público y derecho privado	179
2. Distinciones sustanciales y formales entre ambos	179

3. Diversas ramas jurídicas	183
4. ¿El derecho público está en curso de “absorber” o de “invadir al derecho privado”?	189

CAPÍTULO X

PALABRAS DE USO FRECUENTE EN LAS LEYES

1. Enunciación	191
2. Diversas definiciones	191

PARTE SEGUNDA

CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES

CAPÍTULO I

SUPUESTOS JURÍDICOS

1. Definición	209
2. Relación entre el supuesto y la consecuencia	210

CAPÍTULO II

CONSECUENCIAS DE DERECHO

1. Definición	212
2. La sanción	212
3. Clasificación de las sanciones	214
4. La pena	215

CAPÍTULO III

DERECHO SUBJETIVO

1. Definición	216
2. Formas del derecho subjetivo	217
3. Unidad o distinción entre derecho subjetivo y derecho objetivo	219
4. Naturaleza del derecho subjetivo	220
5. Clasificación de los derechos subjetivos	224

	PÁG.
6. Nacimiento, modificación y extinción de los derechos subjetivos	238
7. El deber jurídico	239
8. Derechos humanos	241
9. Los derechos humanos en la Constitución de 1991	246
10. Prevalencia de los tratados sobre derechos humanos	251
11. Deberes y obligaciones	252
12. La protección internacional de los derechos humanos	252
13. Situación actual de los derechos humanos en América	255
14. La Conferencia Mundial de Derechos Humanos de Viena (1993)	258

CAPÍTULO IV

LOS SUJETOS Y LOS OBJETOS JURÍDICOS

1. Los sujetos jurídicos	261
2. Los sujetos jurídicos en el derecho positivo	262
3. Naturaleza de la persona jurídica	262
4. Clasificación de las personas jurídicas	264
5. Los objetos jurídicos	265
6. Los bienes	266

PARTE TERCERA

LA TÉCNICA JURÍDICA

CAPÍTULO I

APLICACIÓN, INTERPRETACIÓN E INTEGRACIÓN DEL DERECHO

1. Técnica jurídica	271
2. Silogismo jurídico	271
3. Cómo se aplica el silogismo jurídico	274
4. Interpretación del derecho	275
5. Métodos y escuelas de interpretación	280

CAPÍTULO II

INTEGRACIÓN DEL DERECHO

1. Plenitud del orden jurídico	310
2. Analogía	314
3. Razonamiento extensivo	315

	PÁG
4. Costumbre	318
5. Principios generales de derecho	318
6. Principios constitucionales	322
7. La equidad	324

CAPÍTULO III

LA INTERPRETACIÓN EN EL DERECHO COLOMBIANO

1. Sistema consagrado en Colombia	326
2. Interpretación judicial	327
3. Elemento gramatical	327
4. Sentido en que deben tomarse las palabras de la ley	329
5. Elementos lógico e histórico	330
6. Elemento sistemático	330
7. Las leyes especiales prevalecen sobre las generales	331
8. Lo favorable u odioso de una disposición no debe tomarse en cuenta para ampliar o restringir su interpretación	331
9. Interpretación auténtica	331
10. Reglas de integración	332
11. Reglas generales del derecho según jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia	332

PARTE CUARTA

TEORÍA DE LOS CONFLICTOS DE LEYES

CAPÍTULO I

CONFLICTOS DE LEYES EN EL TIEMPO

1. Planteamiento del problema	351
2. Teoría clásica de los derechos adquiridos	352
3. Irretroactividad de la ley	355
4. Efecto general inmediato de la ley	358
5. Retroactividad de la ley	359
6. Supervivencia de la ley antigua	360
7. Teoría de Julien Bonnecase	361
8. Tesis de Paul Roubier	362
9. Teoría de los hechos cumplidos	364
10. Excepciones a la irretroactividad de la ley	366

CAPÍTULO II

EL PROBLEMA DE LA IRRETROACTIVIDAD
EN EL DERECHO COLOMBIANO

	PÁG.
1. Normas constitucionales	368
2. Retroactividad y retrospectividad	369
3. Noción de situación jurídica y su aplicación en el derecho positivo colombiano .	371
4. Observaciones a la teoría de los derechos adquiridos en Colombia	374
5. Los derechos adquiridos en la jurisprudencia colombiana	376
6. Ley 153 de 1887. Aplicaciones	377

CAPÍTULO III

CONFLICTOS DE LEYES EN EL ESPACIO

1. Planteamiento del problema	394
2. Teorías para resolver los conflictos de leyes	394
3. Principios admitidos en nuestro derecho positivo	395

PARTE QUINTA

TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO JURÍDICO

CAPÍTULO I

CONCEPTOS GENERALES Y CLASIFICACIONES

1. Hechos y actos jurídicos	405
2. Clasificación de los hechos jurídicos	407
3. El acto jurídico	411
4. Clasificación de los actos jurídicos	412
5. El negocio jurídico. Características	414
6. Doctrina tradicional del negocio jurídico	415
7. Carácter unívoco del concepto de voluntad	418
8. Las consecuencias jurídicas	419

CAPÍTULO II

POSTULADO DE LA AUTONOMÍA PRIVADA

1. Evolución histórica	422
2. Definición	424

	PÁG.
3. Reconocimiento jurídico de la autonomía privada	425
4. Concepción clásica de la autonomía privada, y su crítica	425
5. Competencia dispositivo de los individuos y normativa del orden jurídico	428
6. Límites de la autonomía privada	428
7. Cargas de la autonomía privada	431
8. La teoría de la función económico-social del contrato	432
9. Causas que explican la restricción a la autonomía privada	433
10. ¿Crisis de la autonomía privada en el derecho moderno?	436
11. La autonomía privada en el derecho internacional privado	438
12. U autonomía de la voluntad en derecho internacional público	441
13. Conclusiones	442

CAPÍTULO III

CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

1. Definición de contrato y generalidades	443
2. Diferentes clases de contratos	444

CAPÍTULO IV

LA VOLUNTAD EN EL ACTO JURÍDICO

1. Supuestos previos	452
2. De la voluntad	452
3. Desacuerdo entre la voluntad y la declaración	454
4. Causas que suprimen la voluntad	459
5. La voluntad en los actos bilaterales	460
6. Momento y lugar de la formación del consentimiento	466
7. Declaración de voluntad	468

CAPÍTULO V

NORMATIVIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS, CONVENCIÓNES Y CONTRATOS

1. Concepto	471
2. Fundamento	471
3. Alcance jurídico del art. 1602 del Código Civil	473
4. Normatividad de los actos jurídicos unilaterales	474
5. Teoría clásica	475
6. Teoría moderna	475
7. Normatividad del acto unilateral en derecho colombiano	478

CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO

	PÁG.
1. Concepto	480
2. Sentido que debe atribuirse a la declaración	481
3. Interpretación e integración del negocio jurídico	481
4. Objeto y elementos utilizados en la interpretación	482
5. Clases de interpretación	483
6. Naturaleza de las normas de interpretación	484
7. Destinatarios de las normas interpretativas	484
8. La interpretación del negocio jurídico en derecho colombiano	484

CAPÍTULO VII

CONCEPTO Y CLASIFICACIÓN
DE LOS PRESUPUESTOS DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Diferencia entre elementos y presupuestos del negocio	487
2. Primer presupuesto: capacidad de la parte	488
3. Segundo presupuesto: legitimación de la parte	488
4. Tercer presupuesto: idoneidad del objeto del negocio	489
5. Efectos y relatividad de los actos jurídicos	492

CAPÍTULO VIII

FORMA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Concepto	493
2. Negocios formales y no formales	493
3. Evolución de la forma	493
4. Forma de la declaración	494
5. Forma y documento	494
6. Principio de libertad de forma	495
7. Clases de forma. Forma "ad solemnitatem"	495
8. Forma "ad probationem"	496
9. Forma voluntaria	500
10. Consecuencias de la falta de forma	500

CAPÍTULO IX

INEFICACIA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Noción de nulidad	501
2. Ineficacia e invalidez	502
3. Aspectos de la invalidez	503
4. Clasificación de la nulidad	505
5. Efectos de la declaración de nulidad	508

	PÁG.
6. Concepto de conversión del negocio jurídico	509
7. Fundamento de la conversión	510
8. La conversión en derecho romano y en la doctrina	511
9. Presupuestos de la conversión	511
10. Clases de conversión	512
11. Efectos jurídicos de la conversión	512
12. Supuestos más frecuentes de conversión reconocidos en la doctrina y en el derecho colombiano	512
13. La oponibilidad y la inoponibilidad de los actos jurídicos	514
Índice de autores	517
Índice de disposiciones	523
Índice de materias	529