

MARCO GERARDO MONROY CABRA

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. Expresidente de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Presidente del Tribunal Disciplinario.

INTRODUCCIÓN AL DERECHO

*Octava edición
aumentada y corregida*



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1990

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
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 tripartita de Werner Goldschmidt ..	74
8. Ordenamiento normativo	76
9. Conceptos jurídicos fundamentales	77
10. Estructura de la relación jurídica	80
11. Estructura de la situación jurídica	83
12. Estructura de la institución jurídica	84
13. La aplicación espontánea y forzada del derecho ..	85

14. Estructura jerárquica del orden jurídico en Colombia	88
15. Normas jurídicas sustanciales y normas instrumentales o procesales	88
16. Leyes naturales y normas jurídicas	88

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	105
2. Acepciones de la expresión "fuentes del derecho"	105
3. Clasificación de las fuentes del derecho ..	106
4. Clasificación de las fuentes formales	107
5. Nuevo concepto de fuentes del derecho ..	108

CAPÍTULO VI

LA LEY

1. Origen y etimología	111
2. Concepto	111
3. Definiciones de ley	112
4. Ley en sentido material y en sentido formal ..	113
5. Clasificación de la ley	113
6. Caracteres de la ley	114
7. Procedimiento formativo de las leyes	114
8. Decretos del presidente de la República ..	122

	PÁG.
9. Relaciones entre la ley y los decretos del presidente de Colombia	123
10. Derogación de la ley	124
11. Efectos de las sentencias de inexecutable	125
12. Codificación	130
13. Código de Napoleón	133
14. El derecho privado francés después del Código Civil	137
15. Código Civil colombiano	139
16. Los proyectos de don Andrés Bello	147

CAPÍTULO 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

CAPÍTULO 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

CAPÍTULO IX

DIVISIÓN DEL DERECHO

1. Derecho público y derecho privado	166
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	179
2. Diversas definiciones	179

PARTE SEGUNDA

CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES

CAPÍTULO I

SUPUESTOS JURÍDICOS

1. Definición	195
2. Relación entre el supuesto y la consecuencia	196

CAPÍTULO II

CONSECUENCIAS DE DERECHO

	PÁG.
1. Definición	199
2. La sanción	199
3. Clasificación de las sanciones	200
4. La pena	201

CAPÍTULO III

DERECHO SUBJETIVO

1. Definición	203
2. Formas del derecho subjetivo	204
3. Unidad o distinción entre derecho subjetivo y derecho objetivo	206
4. Naturaleza del derecho subjetivo	207
5. Clasificación de los derechos subjetivos	211
6. Nacimiento, modificación y extinción de los derechos subjetivos	224
7. El deber jurídico	225
8. Derechos humanos	226
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	289
3. Razonamiento extensivo	290

	PÁG.
4. Costumbre	292
5. Principios generales de derecho	292
6. Principios constitucionales	296
7. La equidad	298

CAPÍTULO III

LA INTERPRETACIÓN
EN EL DERECHO COLOMBIANO

1. Sistema consagrado en Colombia	301
2. Interpretación judicial	302
3. Elemento gramatical	302
4. Sentido en que deben tomarse las palabras de la ley	304
5. Elementos lógico e histórico	304
6. Elemento sistemático	305
7. Las leyes especiales prevalecen sobre las generales	305
8. Lo favorable u odioso de una disposición no debe tomarse en cuenta para ampliar o restringir su interpretación	306
9. Interpretación auténtica	306
10. Reglas de integración	306

PARTE CUARTA

TEORÍA DE LOS CONFLICTOS
DE LEYES

CAPÍTULO I

CONFLICTOS DE LEYES EN EL TIEMPO

1. Planteamiento del problema	323
2. Teoría clásica de los derechos adquiridos	324
3. Irretroactividad de la ley	327
4. Efecto general inmediato de la ley	329
5. Retroactividad de la ley	330
6. Supervivencia de la ley antigua	332
7. Teoría de Julien Bonnetcase	332
8. Tesis de Paul Roubier	334
9. Teoría de los hechos cumplidos	336
10. Excepciones a la irretroactividad de la ley	337

CAPÍTULO II

EL PROBLEMA
DE LA IRRETROACTIVIDAD
EN EL DERECHO COLOMBIANO

1. Principio constitucional	339
2. Retroactividad y retrospectividad	339
3. Noción de situación jurídica y su aplicación en el derecho positivo colombiano	341
4. Observaciones a la teoría de los derechos adquiridos en Colombia	345
5. Los derechos adquiridos en la jurisprudencia colombiana	346
6. Ley 153 de 1887. Aplicación	347

CAPÍTULO III

CONFLICTOS DE LEYES
EN EL ESPACIO

	PÁG.
1. Planteamiento del problema	365
2. Teorías para resolver los conflictos de leyes	365
3. Principios admitidos en nuestro derecho positivo	366

PARTE QUINTA

TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO
JURÍDICO

CAPÍTULO I

CONCEPTOS GENERALES
Y CLASIFICACIONES

1. Hechos y actos jurídicos	375
2. Clasificación de los hechos jurídicos	377
3. El acto jurídico	380
4. Clasificación de los actos jurídicos	382
5. El negocio jurídico. Características	383
6. Doctrina tradicional del negocio jurídico	385
7. Carácter unívoco del concepto de "voluntad"	387
8. Las consecuencias jurídicas	388

CAPÍTULO II

POSTULADO DE LA AUTONOMÍA
PRIVADA

1. Evolución histórica	391
2. Definición	393
3. Reconocimiento jurídico de la autonomía privada	394
4. Concepción clásica de la autonomía privada, y su crítica	394
5. Competencia dispositiva de los individuos y normativa del orden jurídico	397
6. Límites de la autonomía privada	397
7. Cargas de la autonomía privada	400
8. La teoría de la función económico-social del contrato	401
9. Causas que explican la restricción a la autonomía privada	401
10. ¿Crisis de la autonomía privada en el derecho moderno?	404
11. La autonomía privada en el derecho internacional privado	406
12. La autonomía de la voluntad en derecho internacional público	409
13. Conclusiones	409

CAPÍTULO III

CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS
JURÍDICOS

1. Definición de contrato y generalidades ..	411
2. Diferentes clases de contratos	412

CAPÍTULO IV

LA VOLUNTAD EN EL ACTO JURÍDICO

	PÁG.
1. Supuestos previos	419
2. De la voluntad	419
3. Desacuerdo entre la voluntad y la declaración	421
4. Causas que suprimen la voluntad	425
5. La voluntad en los actos bilaterales	426
6. Momento y lugar de la formación del consentimiento	432
7. Declaración de voluntad	433

CAPÍTULO V

NORMATIVIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS, CONVENCIONES Y CONTRATOS

1. Concepto	437
2. Fundamento	437
3. Alcance jurídico del art. 1602 del Código Civil	439
4. Normatividad de los actos jurídicos unilaterales	440
5. Teoría clásica	440
6. Teoría moderna	441
7. Normatividad del acto unilateral en derecho colombiano	443

CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Concepto	445
2. Sentido que debe atribuirse a la declaración	445
3. Interpretación e integración del negocio jurídico	446
4. Objeto y elementos utilizados en la interpretación	447
5. Clases de interpretación	448
6. Naturaleza de las normas de interpretación	448
7. Destinatarios de las normas interpretativas	449
8. La interpretación del negocio jurídico en derecho colombiano	449

CAPÍTULO VII

CONCEPTO Y CLASIFICACIÓN DE LOS PRESUPUESTOS DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Diferencia entre elementos y presupuestos del negocio	453
--	-----

PÁG.

2. Primer presupuesto: capacidad de la parte	454
3. Segundo presupuesto: legitimación de la parte	454
4. Tercer presupuesto: idoneidad del objeto del negocio	454
5. Efectos y relatividad de los actos jurídicos	457

CAPÍTULO VIII

FORMA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Concepto	459
2. Negocios formales y no formales	459
3. Evolución de la forma	459
4. Forma de la declaración	460
5. Forma y documento	460
6. Principio de libertad de forma	460
7. Clases de forma. Forma "ad solemnitatem"	461
8. Forma "ad probationem"	462
9. Forma voluntaria	465
10. Consecuencias de la falta de forma	466

CAPÍTULO IX

INEFICACIA DEL NEGOCIO JURÍDICO

1. Noción de nulidad	467
2. Ineficacia e invalidez	468
3. Aspectos de la invalidez	469
4. Clasificación de la nulidad	471
5. Efectos de la declaración de nulidad	474
6. Concepto de conversión del negocio jurídico	475
7. Fundamento de la conversión	475
8. La conversión en derecho romano y en la doctrina	476
9. Presupuestos de la conversión	477
10. Clases de conversión	477
11. Efectos jurídicos de la conversión	478
12. Supuestos más frecuentes de conversión reconocidos en la doctrina y en el derecho colombiano	478
13. La oponibilidad y la inoponibilidad de los actos jurídicos	480
Índices de autores	481
Índice de disposiciones	487
Índices alfabético de materias	491