

**JACOBO PEREZ ESCOBAR**

Doctor en Derecho y Ciencias Políticas y Profesor Asociado de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional de Colombia. Doctor en Derecho de la Universidad de París. Profesor de la Facultad de Derecho de la Universidad Externado de Colombia. Director del Departamento de Ciencias Sociales y Políticas de la Universidad de América y Profesor de la Universidad Jorge Tadeo Lozano. Director de la Revista "Derecho Positivo".

# METODOLOGIA Y TECNICA DE LA INVESTIGACION JURIDICA

SEGUNDA EDICION

EDITORIAL



HORIZONTES

---

BOGOTA, 1977

## INDICE GENERAL

INTRODUCCION .....	7
TITULO PRELIMINAR .....	11
LA INVESTIGACION CIENTIFICA Y SUS PRESUPUESTOS .....	11

### CAPITULO I

LA INVESTIGACION CIENTIFICA .....	13
A. <b>NOCION DE INVESTIGACION</b> .....	13
B. <b>NOCION E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACION JURIDICA</b> .....	14
C. <b>LA ENSEÑANZA DE LA METODOLOGIA Y LA TECNICA DE LA INVESTIGACION</b> .....	16
1. TESIS EN CONTRA DE LA ENSEÑANZA DE LA INVESTIGACION EN LA UNIVERSIDAD .....	16
2. TESIS A FAVOR DE LA ENSEÑANZA DE LA INVESTIGACION EN LA UNIVERSIDAD .....	16
D. <b>LOS PRESEMINARIOS Y LOS SEMINARIOS</b> .....	18
1. LOS PRESEMINARIOS .....	18
2. LOS SEMINARIOS .....	20
a). Origen .....	20
b) Concepto moderno .....	23
c) Tipos de Seminario .....	24
E. <b>LA INVESTIGACION Y LAS TESIS DE GRADO</b> .....	28
1. ORIGEN DE LAS TESIS DE GRADO .....	28
2. CONCEPTO DE TESIS .....	30
F. <b>MISION DE LA UNIVERSIDAD EN RELACION CON LA INVESTIGACION</b> .....	32

### CAPITULO II

PRESUPUESTOS DE LA INVESTIGACION .....	35
A. <b>SUPUESTOS EN EL SUJETO COGNOSCENTE</b> .....	35
1. CONOCIMIENTOS GENERALES SOBRE LA MATERIA INVESTIGADA .....	35
2. ESPIRITU CIENTIFICO .....	36
a) Disposiciones intelectuales .....	36
1º La curiosidad .....	36
2º El espíritu positivo .....	37
3º El espíritu racional .....	37
4º El espíritu crítico .....	37
5º El espíritu creador .....	37

	Pág.
b) Disposiciones morales .....	37
1ª El amor a la verdad o desinterés .....	37
2ª Fuerza de voluntad .....	38
3ª El valor o coraje .....	38
3. COÑOCIMIENTOS DEL METODO Y LA TECNICA CO- RRESPONDIENTES A LA INVESTIGACION .....	38
4. SALUD FISICA Y MENTAL .....	38
<b>B. SUPUESTOS EN EL OBJETO DEL CONOCIMIENTO .....</b>	<b>38</b>
1. POSIBILIDAD DE CONOCIMIENTO .....	38
2. QUE EL OBJETO SEA ASIMILABLE AL ESPIRITU .....	39
<b>C. TIEMPO NECESARIO .....</b>	<b>39</b>
<b>PRIMERA PARTE</b>	
METODOLOGIA DE LA INVESTIGACION .....	41
<b>CAPITULO I</b>	
DEL METODO EN GENERAL .....	43
<b>A. EL METODO .....</b>	<b>43</b>
1. CONCEPTO DE METODO .....	43
2. IMPORTANCIA DEL METODO .....	43
3. CLASIFICACION DE LOS METODOS .....	44
<b>B. REGLAS DEL METODO DE DESCARTES .....</b>	<b>45</b>
<b>CAPITULO II</b>	
LOS METODOS CIENTIFICOS GENERALES EN PARTICU- LAR .....	47
<b>A. EL ANALISIS .....</b>	<b>47</b>
1. NOCION Y NATURALEZA .....	47
2. CLASES DE ANALISIS .....	48
a) Análisis experimental y racional .....	48
b) Análisis cualitativo y cuantitativo .....	49
3. EL ANALISIS EN LAS CIENCIAS .....	49
<b>B. LA SINTESIS .....</b>	<b>50</b>
1. NOCION Y NATURALEZA .....	50
2. CLASES DE SINTESIS .....	51
a) Síntesis experimental y racional .....	51
b) Síntesis reproductiva y productiva .....	52
3. LA SINTESIS EN LAS CIENCIAS .....	52
4. RELACIONES DE LA SINTESIS Y EL ANALISIS .....	53
5. APTITUDES PARA EL ANALISIS Y LA SINTESIS .....	53
<b>C. LA INDUCCION .....</b>	<b>53</b>
1. NOCION .....	53
2. CLASES DE INDUCCION .....	54

	Pág.
a) Completa y totalizante .....	54
b) Incompleta o amplificante .....	54
3. ETAPAS DE LA INDUCCION .....	55
4. FUNDAMENTO DE LA INDUCCION .....	55
5. PRINCIPIOS DE LA INDUCCION .....	57
<b>D. LA DEDUCCION .....</b>	<b>57</b>
1. NOCION .....	57
2. CLASES DE DEDUCCION .....	57
a) Matemática, científica y filosófica .....	57
b) Directa e indirecta .....	58
c) Formal y constructiva .....	58
3. PAPEL DE LA DEDUCCION EN LAS CIENCIAS .....	58
<b>E. LA DEFINICION .....</b>	<b>59</b>
1. NOCION .....	59
2. CLASES DE DEFINICION .....	60
a) Definiciones nominales .....	60
b) Definiciones reales .....	60
3. REGLAS DE LA DEFINICION .....	62
4. UTILIDAD DE LA DEFINICION .....	63
<b>F. LA CLASIFICACION .....</b>	<b>64</b>
1. NOCION .....	64
2. PROCESO DE LA CLASIFICACION .....	64
3. CLASES DE CLASIFICACION .....	65
a) La clasificación artificial .....	65
b) La clasificación natural .....	66
4. REGLAS DE LA CLASIFICACION .....	66
5. UTILIDAD DE LA CLASIFICACION .....	66
<b>G. LA DIVISION .....</b>	<b>67</b>
1. NOCION .....	67
2. CLASES DE "EL TODO" .....	68
a) Natural .....	68
b) Accidental .....	68
c) Real .....	68
d) Todo real mental .....	68

### CAPITULO III

LOS METODOS JURIDICOS .....	69
-----------------------------	----

#### I METODOS DE INTERPRETACION DE LA LEY

<b>A. CONSIDERACIONES GENERALES .....</b>	<b>73</b>
1. NECESIDAD E IMPORTANCIA DE LA INTERPRETACION .....	73
2. CONCEPTO DE INTERPRETACION .....	75
3. CLASES DE INTERPRETACION .....	76
a) Interpretación auténtica o con autoridad .....	76
b) Interpretación jurisprudencial .....	77
c) Interpretación doctrinal o privada .....	77

	Pág.
<b>B. LAS ESCUELAS DE INTERPRETACION</b> .....	78
1. LA ESCUELA EXEGETICA .....	78
a) Postulados .....	80
1º El culto al texto de la ley .....	80
2º El psicologismo o predominio de la voluntad del legislador en la interpretación de la ley .....	81
3º El estatismo del derecho .....	81
b) El método exegetico .....	83
1º La exégesis o interpretación gramatical o literal .....	83
2º La interpretación lógico-sistemática .....	83
3º Apelación a los antecedentes de la ley .....	84
c) Críticas a la Escuela de la exégesis .....	84
2. LA ESCUELA DE LA LIBRE INVESTIGACION CIENTIFICA .....	85
a) Postulados .....	85
b) El método de la libre investigación científica .....	88
c) Críticas .....	90
3. LA ESCUELA TELEOLOGICA O FINALISTA .....	91
a) Postulados .....	91
b) El método teleológico .....	92
4. LA ESCUELA DE LA INTERPRETACION OBJETIVA .....	93
a) Postulados .....	93
b) Criterio de interpretación de la ley .....	93
c) Críticas .....	94
5. CONSIDERACIONES GENERALES SOBRE LOS METODOS DE LAS ESCUELAS EXPUESTAS .....	95
<b>C. LOS METODOS DE INTERPRETACION SEGUN EL DERECHO COLOMBIANO</b> .....	96
1. LA INTERPRETACION EN LAS DIVERSAS RAMAS DEL DERECHO .....	96
2. LOS ELEMENTOS DE LA INTERPRETACION .....	97
a) El elemento gramatical .....	97
1º Los términos técnico jurídicos .....	98
2º Los términos técnicos de otras ciencias o artes .....	99
3º Los términos del lenguaje corriente .....	99
b) El elemento teleológico .....	99
c) El elemento lógico-sistemático .....	101
1º El argumento "a pari ratióne" .....	102
2º El argumento "a contrario sensu" .....	102
3º El argumento "a fortiori ratióne" .....	102
4º El argumento "Prosubjecta materia" o "sedes materiae" .....	103
5º El argumento "ad absurdum" .....	103
6º El argumento "a generali sensu" .....	103
7º El argumento "rationi legis stricta" .....	103
8º El argumento "ab inutilitate legis" .....	104
9º El argumento "ab auctoritate" .....	104
10º El argumento "a rubrica" .....	104
d) El elemento histórico .....	106
3. PROCESO DE LA INTERPRETACION .....	106
4. EL RESULTADO DE LA INTERPRETACION .....	108
a) Interpretación declarativa .....	108
b) Interpretación extensiva .....	103
c) Interpretación restrictiva .....	109
d) Interpretación modificadora .....	109
e) Interpretación abrogatoria .....	109

**II METODOS DE INTEGRACION DEL DERECHO**

A.	<b>LAS LAGUNAS DE LA LEY</b> .....	Pág. 110
B.	<b>LA INTEGRACION EN EL DERECHO COLOMBIANO</b> .....	111
1.	LA COSTUMBRE .....	111
2.	LA ANALOGIA .....	113
3.	LAS REGLAS O PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO .....	115

**III METODOS DE CREACION LEGISLATIVA DEL DERECHO**

A.	<b>PAPEL DEL LEGISLADOR EN LA CREACION DE LA LEY</b> .....	117
1.	ESCUELA DEL DERECHO NATURAL Y DE GENTES .....	117
2.	LA ESCUELA HISTORICA .....	118
B.	<b>LOS FACTORES GENERADORES DEL DERECHO</b> .....	119
1.	EL FACTOR EXPERIMENTAL .....	120
a)	El medio social .....	120
b)	La naturaleza permanente del hombre .....	122
2.	EL FACTOR RACIONAL .....	122
C.	<b>TECNICA DE REDACCION DE LAS NORMAS JURIDICAS</b> .....	123
1.	NECESIDAD DE LA TECNICA EN LA ELABORACION DE LAS LEYES .....	123
2.	REGLAS TECNICAS DE ELABORACION DE LAS LEYES .....	123
a)	Determinación del fin de las reglas jurídicas .....	123
b)	Aplicabilidad de las reglas jurídicas .....	126
c)	Redacción de las reglas jurídicas .....	127
1º	Empleo del lenguaje jurídico .....	127
2º	Formulación abstracta de la regla .....	128

**SEGUNDA PARTE****TECNICA DE LA INVESTIGACION**

	<b>PRELIMINARES</b> .....	131
A.	<b>LA TECNICA</b> .....	131
1.	CONCEPTO DE TECNICA .....	131
2.	DIFERENCIAS ENTRE TECNICA Y METODO .....	135
3.	IMPORTANCIA DE LA TECNICA EN LA INVESTIGACION .....	136
B.	<b>PLAN DE LA SEGUNDA PARTE</b> .....	137

**TITULO I**

	<b>PROCESO DE LA INVESTIGACION</b> .....	139
--	--	-----

**CAPITULO I**

	Pág.
LA ELECCION DEL TEMA .....	141
<b>A. FASES DE ESTA ETAPA .....</b>	<b>141</b>
1. FUENTES DE INSPIRACION .....	141
2. ELECCIONES O PLANTEAMIENTO DE UN PROBLEMA .....	143
a) Hallazgo .....	145
b) Definición del problema .....	145
c) Elaboración del problema .....	146
d) Valoración del problema .....	147
3. HIPOTESIS DIRECTRIZ .....	150
a) Noción de hipótesis .....	151
b) Condiciones de la hipótesis científica .....	152
1ª Debe ser sugerida por los hechos .....	152
2ª No debe estar en contradicción con ningún hecho ni con ninguna de las leyes ya conocidas .....	152
3ª Debe ser verificable o comprobable .....	153
4ª Debe ser simple y explicar todos los hechos que motivaron su formulación .....	153
5ª Debe explicar mejor que ninguna otra suposición los fenómenos y hechos a que se refiere .....	153
c) Elaboración de la hipótesis .....	153
d) Caminos de la hipótesis .....	154
e) La experiencia crucial .....	155
f) Hipótesis generales .....	156
g) Transformación de la hipótesis en conocimiento cierto .....	156
<b>B. CONSEJOS PARA ELECCION DE TEMAS PARA LAS TESIS EN DERECHO .....</b>	<b>157</b>

**CAPITULO II**

ELABORACION DEL PLAN DE INVESTIGACION .....	161
<b>A. EL PLAN DE INVESTIGACION .....</b>	<b>161</b>
1. NOCION Y OBJETO DEL PLAN DE INVESTIGACION .....	161
2. ELABORACION DEL PLAN .....	162
3. CRITERIOS DE PLANIFICACION .....	164
a) Criterio histórico .....	164
b) Criterio sistemático o lógico .....	165
c) Criterio mixto .....	166
d) Criterio ecléctico .....	166
4. PLANES-TIPOS O COMODINES SEGUN MAZEAUD .....	168
5. PLAN TIPO PARA EL ESTUDIO DE LA JURISPRUDENCIA .....	172
<b>B. EL PLAN DE LAS TESIS DE GRADO .....</b>	<b>173</b>

**CAPITULO III**

LA DOCUMENTACION .....	175
<b>I TECNICA DE LA DOCUMENTACION</b>	
<b>A. LAS FICHAS .....</b>	<b>177</b>
1. NOCION DE FICHA .....	177
2. VENTAJAS DE LAS FICHAS .....	178

	Pág.
3. CLASES DE FICHAS .....	178
4. ESPECIFICACIONES DE LAS FICHAS .....	179
a) Tamaño .....	175
b) Color .....	179
<b>B. ELABORACION DE LAS FICHAS .....</b>	<b>180</b>
1. ELABORACION DE LAS FICHAS BIBLIOGRAFICAS ..	180
a) Descripción externa de la fuente .....	180
1º Autor o autores .....	180
2º El título .....	181
3º El subtítulo .....	181
4º Mención de terceros .....	181
5º El número de la edición .....	181
6º El tomo y el volumen .....	181
7º La editorial .....	181
8º Lugar de la edición .....	181
9º El año .....	181
10º Las páginas .....	181
b) Localización de la fuente .....	182
c) Individualización interna de la fuente .....	182
d) Indicaciones especiales para ciertas fuentes .....	182
2. ELABORACION DE LAS FICHAS NEMOTECNICAS .....	185
a) Fichas de referencia marginales de las fuentes biblio- gráficas .....	188
b) Fichas de ideas personales .....	190
c) Fichas sobre jurisprudencia .....	190
3. ELABORACION DE LAS FICHAS HEURISTICAS .....	192
<b>C. CLASIFICACION DE LAS FICHAS .....</b>	<b>193</b>
1. DE LAS BIBLIOGRAFICAS .....	193
2. DE LAS NEMOTECNICAS Y HEURISTICAS .....	193
<b>D. CONSERVACION DE LAS FICHAS .....</b>	<b>195</b>
1. LAS CARPETAS .....	195
2. LOS SOBRES O CUBIERTAS .....	196
3. LAS CAJITAS DE CARTON .....	196
4. LAS CUBETAS .....	196
5. LOS FICHEROS O CAJONES DE MADERA O METALICOS ..	196
6. LOS ARMARIOS .....	197

## II FUENTES DE DOCUMENTACION

<b>A. FUENTES DE INFORMACION DOCUMENTAL .....</b>	<b>197</b>
<b>B. LAS FUENTES DEL CONOCIMIENTO JURIDICO .....</b>	<b>199</b>
1. NOCION DE FUENTES DEL CONOCIMIENTO DEL DE- RECHO .....	199
2. CLASIFICACION DE LAS FUENTES DEL CONOCIMIEN- TO JURIDICO .....	201
a) Clasificación de Bascañán Valdés .....	201
b) Nuestra clasificación .....	202
3. FUENTES QUE DEBEN CONSULTARSE .....	204
a) Fuentes bibliográficas .....	204

	Pág.
b) Fuentes documentales propiamente dichas .....	205
c) Fuentes estadísticas .....	207
<b>C. CRITICA DE LAS FUENTES .....</b>	<b>208</b>
1. CRITICA EXTERNA .....	208
a) La integridad .....	208
b) La autenticidad .....	208
c) La fidelidad .....	209
d) Circunstancias de lugar y tiempo de la fuente .....	209
2. CRITICA INTERNA .....	209
a) La autoridad .....	209
b) La veracidad .....	210
c) La importancia relativa .....	210
<b>D. RECOLECCION Y ORDENAMIENTO DE LOS DATOS .....</b>	<b>210</b>
1. LA LECTURA .....	210
2. LA SELECCION .....	210
3. EL REGISTRO DE DATOS .....	211

#### CAPITULO IV

LA CONSTRUCCION O SINTESIS .....	213
<b>A. REVISION CRITICA DE LOS DATOS .....</b>	<b>213</b>
1. REVISION DE LOS DATOS Y DEL PLAN PROVISIONAL .....	213
2. INTERPRETACION DE LOS DATOS .....	214
3. ESTUDIO CRITICO DE LA JURISPRUDENCIA .....	214
<b>B. ELABORACION INTELECTUAL .....</b>	<b>217</b>

#### TITULO II

EL INFORME DE LA INVESTIGACION .....	221
--------------------------------------	-----

#### CAPITULO I

EL PLAN DE EXPOSICION O DEFINITIVO .....	222
<b>A. PARTES FUNDAMENTALES DEL PLAN .....</b>	<b>222</b>
1. LA INTRODUCCION .....	222
2. EL CUERPO DEL TRABAJO .....	225
3. LA CONCLUSION .....	227
<b>B. LAS CONDICIONES DEL PLAN .....</b>	<b>229</b>
1. LA UNIDAD .....	229
2. EL ORDEN .....	229
3. LA PROPORCION .....	230
<b>C. LAS FICHAS Y EL PLAN DEFINITIVO .....</b>	<b>231</b>

**CAPITULO II**

	Pág.
LA REDACCION .....	233
<b>A. EL ESTILO CIENTIFICO .....</b>	<b>234</b>
1. DEFINICION .....	234
2. CUALIDADES DEL ESTILO JURIDICO .....	236
a) La claridad .....	236
1º La pureza del lenguaje .....	236
2º La propiedad .....	237
3º La precisión .....	238
4º La concisión .....	238
5º La simplicidad .....	239
b) La oportunidad .....	239
c) La objetividad .....	240
d) La elegancia .....	240
<b>B. LA COMPOSICION .....</b>	<b>241</b>
1. EL PARRAFO .....	241
2. LA ORACION .....	242
3. LAS FRASES .....	245
4. LA PUNTUACION .....	245
5. LAS CITAS .....	246
6. LAS REFERENCIAS .....	251
7. LAS NOTAS .....	252
<b>C. EL APARATO DOCUMENTAL .....</b>	<b>252</b>
1. TABLAS DE ABREVIATURAS .....	252
2. LOS SUMARIOS .....	253
3. APENDICES Y ANEXOS .....	253
4. TABLAS DE CITAS Y REFERENCIAS .....	254
5. BIBLIOGRAFIA O REFERENCIAS .....	254
6. INDICES .....	255
a) Alfabéticos .....	255
b) De legislación y jurisprudencia .....	257
c) De notas .....	257
d) General analítico o de materias .....	257
<b>D. REVISION DEL INFORME .....</b>	<b>258</b>

**CAPITULO III**

LA PRESENTACION Y PUBLICACION DEL INFORME .....	261
<b>A. LA PRESENTACION DE LOS ORIGINALES .....</b>	<b>261</b>
1. FORMATO Y DISTRIBUCION DE LOS ORIGINALES .....	262
a) Sección preliminar .....	262
1º La portadilla .....	263
2º La portada o página titular .....	263
3º Propiedad intelectual .....	264
4º Dedicatoria .....	264
5º Agradecimiento .....	264
6º Índice analítico .....	264
b) Sección central .....	264
c) Sección de referencias .....	265

	Pág.
2. ESCRITURA A MAQUINA .....	265
a) Los encabezamientos .....	266
b) Las notas al pie de página .....	266
c) La bibliografía .....	267
d) Las tablas .....	267
e) Las ilustraciones .....	268
f) La paginación .....	270
<b>B. LA IMPRESION</b> .....	<b>271</b>
1. REGLAS TIPOGRAFICAS .....	271
a) Caracteres tipográficos .....	271
b) Signos tipográficos .....	273
c) Corrección de pruebas .....	273
2. PRESENTACION ESTETICA DE LA OBRA .....	274
<b>BIBLIOGRAFIA</b> .....	<b>277</b>