

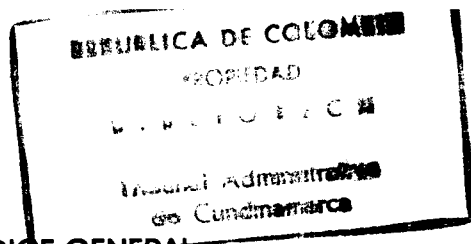
JORGE ANTONIO CASTILLO RUGELES

Ex-magistrado de la Corte Suprema de Justicia
Profesor de Derecho de Familia

**DERECHO
DE
FAMILIA**

SEGUNDA EDICIÓN

**LEYER**



ÍNDICE GENERAL

Presentación.....	5
Prólogo a la segunda edición	7

CAPÍTULO PRELIMINAR EL DERECHO DE FAMILIA

I. Definición	11
II. Ubicación del derecho de familia.....	12
III. Código de la familia	17

CAPÍTULO I LA FAMILIA

I. Aspectos generales	21
II. Concepto	21
A. Concepto Etimológico	21
B. Concepto Sociológico.....	22
C. Concepto jurídico	22
D. Elementos contenidos en el Código Civil	25
III. Origen de la familia	28
A. Doctrina religiosa.....	28
B. Doctrina materialista.....	29
IV. Naturaleza jurídica de la familia	30
V. Historia de la familia	31
A. La familia legítima o matrimonial.....	32
B. La familia extramatrimonial	32
C. La familia adoptiva	33
VI. La familia en el derecho romano	33
VII. La familia colombiana.....	34
VIII. La familia en la Constitución de 1991	35
IX. Igualdad de las familias.....	36
X. Crisis de la familia	36

CAPÍTULO II EL PARENTESCO

I. Etimología.....	41
II. Concepto	41
III. El parentesco en el derecho romano.....	41
IV. Clasificación del parentesco.....	42
A. Parentesco de consanguinidad	42
1. Clases de consanguinidad.....	42

2. Líneas y grados en el parentesco de consanguinidad	43
3. Grados en el parentesco de consanguinidad	44
B. Parentesco de Afinidad	44
1. Clases de afinidad	44
2. Líneas y grados en el parentesco de afinidad	45
3. Extensión del parentesco de afinidad	46
C. Parentesco civil o por adopción	46
V. Efectos del parentesco	47

CAPÍTULO III ALIMENTOS

I. Introducción	53
II. Fuentes de la obligación alimentaria	53
III. Requisitos para que surja la obligación de pagar alimentos	54
A. Estado de necesidad	54
B. Capacidad económica	54
C. Existencia de un nexo	55
D. Que no existan otros parientes	55
IV. Qué deben comprender los alimentos	57
V. Derecho comparado	58
VI. Clases de alimentos	59
A. Alimentos voluntarios y legales	59
B. Alimentos definitivos y provisionales	59
C. Alimentos congruos y necesarios	60
VII. Quiénes están obligados a pagar alimentos	61
A. Alimentos entre cónyuges	62
B. Alimentos para los descendientes	63
C. Alimentos para los ascendientes	64
D. Alimentos para los hermanos	64
E. Alimentos para el donante	64
VIII. Cuantía de los alimentos. Su determinación	65
IX. Cómo se pagan los alimentos	66
X. Hasta cuándo se pagan los alimentos	66
XI. Incumplimiento de la obligación alimentaria	68
A. Sanciones civiles	68
B. Sanciones penales	68
XII. Caracteres del derecho alimentario	71
A. Es un derecho personalísimo	71
B. Es de orden público	71
C. Es irrenunciable	72
D. No es cesible	72

E. Es incompensable	72
F. Es inembargable	72
G. Es imprescriptible	73
H. Es transable	73
I. Es conciliable	74
XIII. Procesos de alimentos	76
A. Alimentos para menores de 18 años	76
1. Legitimación para demandar alimentos	77
2. Juez competente	77
3. La demanda de alimentos y sus requisitos	79
4. Admisión y saneamiento. Iniciación de oficio	79
5. Contestación de la demanda. Excepciones	80
6. Excepciones de fondo	80
7. Excepciones previas	80
8. Audiencia y medidas de saneamiento	80
9. Trámite de la audiencia	81
10. Alegaciones y sentencia	81
11. Grabación y mecanografía	82
12. Alimentos provisionales decretados por el Juez	82
13. Capacidad económica del demandado	82
14. Indicios y presunciones de ingresos	82
15. Ejecución de la sentencia de alimentos	83
16. Medidas de aseguramiento. Retención y embargo	85
17. Concurrencia de embargos para la fijación de la pensión alimentaria	86
18. Carrera procesal para ser escuchado en reclamación de derechos	87
B. Procesos de alimentos para mayores de 18 años	87
1. Alimentos provisionales	87
2. Carga de la prueba	87
3. Sentencia de alimentos	88
4. Modificación de la obligación alimentaria	89
5. Ofrecimiento de alimentos	90

CAPÍTULO IV DEL MATRIMONIO

I. Etimología	93
II. Matrimonio civil y matrimonio religioso	94
III. Definiciones	96
IV. Análisis de la definición legal	97
V. Acepciones de la palabra matrimonio	98
VI. Fines del matrimonio	99

VII. Naturaleza jurídica del matrimonio.....	101
A. En el campo del derecho canónico.....	101
B. En el campo del derecho civil.....	102
C. El matrimonio como institución.....	104
D. El matrimonio como negocio jurídico.....	105

CAPÍTULO V

LOS ESPONSALES O PROMESA DE MATRIMONIO

I. Etimología.....	109
II. Definición.....	109
III. Evolución histórica.....	109
IV. Derecho colombiano.....	110
V. Naturaleza jurídica.....	110
VI. Efectos.....	112
A. Entre los comprometidos.....	112
B. Presunción de paternidad.....	113
C. Restitución de las cosas donadas.....	114
VII. Agencia matrimonial.....	115

CAPÍTULO VI

REQUISITOS PARA LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO

I. Requisitos dirimentes o de fondo.....	119
II. Requisitos dirimentes generales.....	119
A. Capacidad.....	119
B. Consentimiento.....	121
C. Objeto lícito.....	123
D. Causa Lícita.....	123
III. Requisitos dirimentes especiales.....	123
A. Requisitos dirimentes positivos.....	123
1. Diferencia de sexos.....	124
2. La pubertad.....	124
3. Juez competente.....	125
4. Testigos hábiles.....	128
B. Requisitos dirimentes negativos.....	129
1. La no existencia de complicidad en el adulterio.....	129
2. La no complicidad en el conyugicidio.....	131
3. La no existencia de un vínculo de parentesco.....	134
4. La no existencia de un matrimonio anterior.....	137
IV. Requisitos de forma o ritualidades del matrimonio.....	138
A. Formalidades previas a la celebración.....	138
1. Aviso al juez.....	139
2. Publicación del edicto.....	140

3. Oposición al matrimonio	140
B. Formalidades para la celebración del matrimonio	142
C. Ceremonia del matrimonio	143
D. Requisito ulterior	144
V. Celebración extraordinaria del matrimonio	145
A. Matrimonio por apoderado	145
B. Matrimonio in articulo mortis	147
C. Matrimonio ante agente diplomático o consular	149
D. Matrimonios celebrados ante capitanes de naves	150
E. Matrimonio por escritura pública	150
1. Solicitud y documentos anexos	150
2. Fijación del edicto	151
3. Celebración del matrimonio	152
4. Contenido de la escritura	152
5. Inscripción del matrimonio	152
6. Oposición a la celebración del matrimonio	153
7. Terminación del trámite notarial	153
F. Matrimonios de entidades religiosas cristianas no católicas	153
1. Matrimonio religioso cristiano no católico	154
2. Ministro de culto	154
3. Formalidades	155
4. Celebración del matrimonio	155
5. Acta de matrimonio	155
6. Inscripción y registro de ministros de culto	155
7. Legislación aplicable	156
VI. Requisitos impeditivos	156
A. Falta de aprobación de las cuentas de la tutela o curatela	157
B. Plazo de viudez o espera	158
C. Confección de inventario solemne y nombramiento de curador para los menores	160
D. Permiso expreso y escrito de los padres de los contrayentes	163
E. Aspectos históricos	163
VII. Matrimonio putativo	170
VIII. Disolución del matrimonio	172

CAPÍTULO VII DEL MATRIMONIO Y SU PRUEBA

I. Introducción	177
II. Del registro y su evolución histórica	177
III. Cómo se produce la inscripción	179
IV. De la prueba de los matrimonios celebrados en el extranjero	180

V. Valor de las copias	180
------------------------------	-----

CAPÍTULO VIII

EFFECTOS DEL MATRIMONIO EN CUANTO A LAS PERSONAS. DERECHOS Y OBLIGACIONES DE LOS CÓNYUGES

I. Potestad marital	186
II. Fidelidad	190
A. Concepto	190
B. Caracteres	191
1. El deber de fidelidad es recíproco	191
2. El deber de fidelidad es absoluto	191
3. El deber de fidelidad es permanente	191
C. Sanciones	192
III. Obligación de cohabitar	192
A. Concepto	192
B. Sanciones	193
IV. Obligación de asistencia	194
A. Concepto	194
1. Socorro	194
2. Ayuda	195
B. Caracteres de la obligación de asistencia	195
1. Reciprocidad	195
2. Permanencia	196
C. Sanciones	196

CAPÍTULO IX

DE LA INEFICACIA DEL MATRIMONIO

I. Introducción	201
II. Inexistencia del matrimonio	202
A. La falta de diferencia de sexos entre los contrayentes	204
B. La ausencia de juez en la celebración del matrimonio	204
C. La falta de consentimiento en los contrayentes	205
D. Ausencia de testigos	206
III. Efectos jurídicos de la inexistencia	206
IV. Nulidades del matrimonio - diferencias con las nulidades de derecho común	207
A. En cuanto a la taxatividad	208
B. En cuanto a la nomenclatura	209
C. En cuanto a los vicios del consentimiento	211
D. En cuanto a los efectos de la sentencia	212
V. Clasificación de las nulidades	214
A. Nulidades Subsanales	214

1. Vicios del consentimiento	215
2. Incapacidad de los contrayentes	225
3. Incapacidad por enfermedad	226
4. Incompetencia del juez e inhabilidad de los testigos	230
B. Nulidades insubsanables	233
VI. La acción de nulidad	233
A. Titulares de la acción	234
B. Transacción en asuntos matrimoniales	234
C. Partes dentro del proceso	234
D. La demanda	235
E. Medidas cautelares	235
F. Denuncia de embarazo	236
G. La sentencia	237
VII. Consecuencias de la nulidad	242
A. Consecuencias en cuanto a las personas de los cónyuges	242
B. Consecuencias frente a los hijos	243
C. Consecuencias en cuanto al aspecto patrimonial	244
1. Disolución de la sociedad conyugal	244
2. Indemnización de perjuicios	245
3. Revocación de las donaciones por causa de matrimonio	245

CAPÍTULO X DEL DIVORCIO

I. Etimología	251
II. Definición	251
III. Derecho romano	252
IV. El cristianismo	253
V. La codificación moderna	253
VI. Derecho canónico	254
VII. Sistemas de divorcio	254
A. Divorcio en sentido amplio	254
B. Divorcio en sentido limitado	256
C. Divorcio en sentido restringido	256
1. Divorcio-sanción	256
2. Divorcio-remedio	257
VIII. El divorcio en Colombia	257
IX. Ley primera de 1976	258
X. Divorcio y matrimonio canónico	260
XI. Cesación de efectos civiles de los matrimonios religiosos	262
A. Ley 25 de 1992	263
B. Características del Divorcio en Colombia	265

XII. Causas de divorcio	270
A. Adulterio	270
B. Abandono	276
C. Maltratos	279
1. Los ultrajes	281
a. Gravedad del ultraje.....	281
b. Singularidad de la injuria.....	282
c. Formas de ultraje	283
d. El ánimo de ultrajar	283
e. Hechos injuriosos.....	284
2. Trato cruel.....	285
3. Maltratamientos de obra	286
a. Casos en que se presenta	287
b. Condicionalidad	287
D. La embriaguez habitual.....	287
E. La drogadicción	288
F. La enfermedad	289
G. La corrupción o perversión	294
H. La separación de cuerpos.....	295
1. Término de la separación	298
2. Razón de ser de este término.....	299
I. El mutuo consentimiento	299
J. Reserva judicial.....	302
XIII. Clasificación de las causales de divorcio	304
A. Causales genéricas y específicas	304
B. Causales perentorias y facultativas.....	305
C. Causales caducables e incaducables	306
D. Causales de divorcio-remedio y de divorcio-sanción	306
E. Causales subjetivas y objetivas	306
XIV. Aspectos procedimentales del divorcio.....	307
A. Juez competente para conocer del divorcio	307
B. Procedimiento para decretar el divorcio.....	309
C. Partes dentro del proceso	310
D. El Ministerio Público.....	310
E. Sujeto activo de la relación	311
F. Términos para proponer la acción de divorcio	313
G. Medidas cautelares.....	315
1. Medidas preventivas referentes a los bienes de los cónyuges.....	315
2. Medidas preventivas referentes a las personas de los cónyuges y de los hijos.....	316
3. Alimentos	316

4. Medidas frente a la cónyuge embarazada.....	317
H. Aspectos probatorios	317
I. Sentencia de divorcio	318
J. Efectos de la sentencia de divorcio	319
1. Efectos en cuanto a los excónyuges	320
2. Efectos en cuanto a los hijos	320
3. Efectos en cuanto a los patrimonios.....	321
K. Terminación del proceso de divorcio.....	323
1. Por la muerte de uno de los cónyuges	323
2. Por la reconciliación de los cónyuges.....	323
3. Por sentencia judicial	324
4. Por desistimiento	324
5. Nulidad judicialmente decretada.....	325
6. Audiencia de conciliación.....	325
XV. Nuevo matrimonio entre cónyuges divorciados	327
XVI. Divorcio por escritura pública.....	327
A. Ámbito de aplicación	328
B. Contenido de la escritura	328
C. Documentos anexos	328
D. Copias del instrumento	329
E. Efectos del divorcio ante Notario.....	329

CAPÍTULO XI

SEPARACIÓN DE CUERPOS

I. Definición	333
II. Causales de separación de cuerpos	334
III. Casos contemplados en el artículo 154 del Código Civil.....	334
A. Separación de cuerpos en forma contenciosa	337
B. Separación de cuerpos por mutuo consentimiento	337
1. La demanda.....	338
2. Competencia.....	339
IV. Efectos de la separación de cuerpos	340
A. Efectos en cuanto a los cónyuges.....	340
B. Efectos en cuanto a los hijos.....	342
C. Efectos en cuanto a los patrimonios	344
V. Terminación de la separación de cuerpos	345
A. La reconciliación.....	345
1- Procedencia y características.....	345
2. Prueba de la reconciliación.....	346
3. Efectos de la reconciliación	346
B. Divorcio y muerte	348

VI. Registro de la sentencia de separación	348
--	-----

**CAPÍTULO XII
DE LA SEPARACIÓN DE HECHO**

I. Generalidades	351
II. Acuerdo de separación de hecho	351
III. Separación unilateral	352
IV. Efectos jurídicos de la separación de hecho	352
V. Terminación de la separación de hecho	353

**CAPÍTULO XIII
UNIÓN MARITAL DE HECHO**

I. Introducción	357
II. Historia de la unión marital de hecho	357
A. En el derecho romano	358
B. En el derecho español	359
C. En la legislación colombiana	360
1. Época colonial	360
2. Independencia	361
3. Ley 57 de 1887	362
4. Ayuntamientos dañados y punibles	363
5. La ley penal	364
6. Ley 45 de 1936	366
7. Otras disposiciones	368
8. Ley 75 de 1968	370
III. Ley 54 de 1990	373
A. Su denominación	374
B. Su definición	375
C. Su naturaleza jurídica	375
D. Entre un hombre y una mujer	376
E. La unión marital como comunidad de vida	377
F. La unión marital como comunidad de vida permanente	377
G. La unión marital de hecho como comunidad de vida singular	379
H. La unión marital de hecho fuente de un estado civil	381
I. Ley 54 de 1990 y su aplicación en el tiempo	384
J. La unión marital de hecho y su prueba	384
Bibliografía	387