

ROBERTO SUÁREZ FRANCO

Profesor de la Universidad de La Sabana.
Ex consejero de Estado.

DERECHO DE FAMILIA

Tomo I

Régimen de personas

Séptima edición



EDITORIAL TEMIS S. A.
Santa Fe de Bogotá - Colombia
1998

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

LA FAMILIA

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES

Sec. I. Noción e importancia

	PÁG.
1. Etimología	3
2. Noción	3
3. Origen de la familia	4
4. Importancia y fin de la familia	4
5. La familia legítima y la familia natural	5

Sec. II. Historia de la familia

6. La familia primitiva	6
7. La familia en Grecia y Roma	6
8. La familia medieval	7
9. La familia contemporánea	8

Sec. III. El derecho de familia

10. Noción	11
11. Ubicación del derecho de familia	12
12. Caracteres del derecho de familia	13
a) Su contenido ético-moral	13
b) El carácter de orden público de la mayoría de sus normas	13
13. Naturaleza jurídica de la familia	13
14. El Estado frente a la familia	14
15. Planificación familiar	15

Sec. IV. La familia en la legislación colombiana

16. Aspectos previos	15
17. Fundamentos constitucionales del derecho de familia	16
a) La Constitución de 1886	16
b) Régimen vigente	16

	PÁG.
18. Concepción legislativa	22
a) Código Civil	22
b) Código Penal	24
c) Leyes laborales	24
d) Tratados internacionales	25
e) Leyes agrarias	25
f) Código del Menor	25
19. El patrimonio de familia	25
20. La vivienda familiar	27

CAPÍTULO II

EL PARENTESCO

Sec. I. Aspectos generales

1. Cuestión previa	29
2. Noción	29
3. Parentesco en el derecho romano	29

Sec. II. Clasificación del parentesco

4. Parentesco de consanguinidad	30
5. Parentesco de afinidad	32
6. Parentesco civil o legal	32
a) Primera situación	33
b) Segunda situación	33
7. Parentesco espiritual	34

Sec. III. Línea

8. Noción	35
a) Recta o directa	35
b) Indirecta, colateral, trasversal u oblicua	35

Sec. IV. El grado

9. Noción	35
10. Determinación del parentesco	36
11. Grado de parentesco en derecho canónico	38
12. Algunas conclusiones sobre el parentesco	39
13. La inseminación artificial y el parentesco	40
a) Consanguinidad	40
b) Afinidad	40
14. Cuándo deben ser oídos los parientes	41

CAPÍTULO III

LOS ESPONSALES

Sec. I. Los esponsales ante la ley civil

	PÁG.
1. Etimología, antecedentes	42
2. Derecho actual, tendencias legislativas	43
3. Origen de los esponsales en nuestro Código Civil	43
4. Definición, carencia de obligatoriedad	44
5. Ineficacia de la cláusula penal	44
6. Celebración del pacto de esponsales	44
7. Efectos secundarios del pacto de esponsales	44
8. Contrato de corretaje matrimonial	45

Sec. II. Los esponsales ante el derecho canónico

9. Anotaciones previas	46
10. Formalidades	47
11. Efectos	47
12. Terminación	47

PARTE SEGUNDA

EL MATRIMONIO Y SU RÉGIMEN PERSONAL

CAPÍTULO I

NOCIONES FUNDAMENTALES. HISTORIA

Sec. I. Etimología. Nociones generales

1. Etimología	51
2. Derecho matrimonial. Noción	52

Sec. II. Historia

3. Sus orígenes	52
4. El matrimonio en Grecia	53
5. El matrimonio en Roma	53
6. Evolución histórica posterior	54

Sec. III. *Naturaleza jurídica del matrimonio*

	PÁG.
7. Generalidades	56
8. Teoría contractual	56
9. Teoría institucional	58
10. Teoría mixta	60
11. Teoría ecléctica	61
12. Teoría acogida por el legislador colombiano	61

CAPÍTULO II

RÉGIMEN DEL MATRIMONIO EN COLOMBIA

Sec. I. *Historia legislativa*

1. Cuestión previa	63
2. Época de la legislación española o colonial	63
3. Época de la legislación transitoria	63
4. La federación	64
a) Estado de Cundinamarca	65
b) Estado soberano de Antioquia	65
c) Estado soberano del Cauca	65
d) Estado soberano de Santander	66
e) Estado soberano de Bolívar	66
f) Estado soberano de Panamá	66
g) Estado soberano del Magdalena	67
h) Estado soberano de Boyacá	67
i) Estado soberano del Tolima	67
5. Código Civil de los Estados Unidos de Colombia	67
6. Tercera época. Legislación de la república unitaria	67

Sec. II. *Historia legislativa de la República de Colombia*

7. El Código Civil. Antecedentes	67
8. Derecho de familia en la legislación colombiana	68
a) Ley 57 de 1887	69
b) Ley 153 de 1887	69
c) Ley 30 de 1888	70
d) Ley 35 de 1888	70
e) Ley 95 de 1890	71
f) Ley 81 de 1922	71
g) Ley 54 de 1924 (Ley Concha)	72
h) Ley 67 de 1930	72
i) Ley 70 de 1931	72
j) Ley 28 de 1932	72
k) Ley 45 de 1936	72

l) Ley 91 de 1936	73
ll) Ley 92 de 1938	73
m) Ley 266 de 1938	73
n) Decreto 1003 de 1939	73
ñ) Ley 68 de 1946	73
o) Ley 83 de 1946	73
p) Decreto 1818 de 1964	73
q) Ley 74 de 1968	73
r) Ley 75 de 1968	73
rr) Decreto 398 de 1969	73
s) Decreto 1260 de 1970	73
t) Ley 20 de 1974	74
u) Ley 27 de 1974	74
v) Decreto 2820 de 1974	74
w) Ley 16 de 1972	74
x) Ley 5ª de 1975	74
y) Decreto 206 de 1975	74
z) Decreto 752 de 1975	74
a') Decreto 772 de 1975	74
b') Ley 1ª de 1976	74
c') Ley 27 de 1977	74
d') Ley 7ª de 1979	74
e') Ley 51 de 1981	74
f') Ley 29 de 1982	74
g') Decreto 902 de 1988	74
h') Decreto 2458 de 1988	74
i') Decreto 2668 de 1988	75
j') Ley 54 de 1989	75
k') Decreto 1556 de 1989	75
l') Decreto 1729 de 1989	75
ll') Decreto 1900 de 1989	75
m') Decreto 2272 de 1989	75
n') Decreto 2275 de 1989	75
ñ') Decreto 2737 de 1989	75
o') Ley 54 de 1990	75
p') Ley 57 de 1990	75
q') Constitución Política de Colombia	75
r') Ley 23 de 1991	75
s') Decreto 2651 de 1991	75
t') Ley 25 de 1992	75
u') Ley 33 de 1992	75
v') Decreto 94 de 1992	75
w') Ley 82 de 1993	75
x') Ley 133 de 1994	75
y') Decreto 2150 de 1995	75
z') Ley 258 de 1996	75
z'') Ley 311 de 1996	75

Sec. III. *Sistema matrimonial colombiano*

	PÁG.
9. Sistema anterior al concordato de 1973	75
10. Reformas introducidas por el concordato de 1973 (ley 20 de 1974)	76
11. Régimen posterior a la ley 20 de 1974	77
12. Régimen vigente	77
13. Explicación previa	78

CAPÍTULO III

EL MATRIMONIO CANÓNICO

Sec. I. *Eficacia ante la ley civil*

1. Apuntaciones preliminares	79
2. Vigencia de la ley eclesiástica	79
3. Alcances de la legislación canónica en el campo civil	80

Sec. II. *Nociones generales*

4. Complejidad del estudio	80
5. Definición	81
6. Terminología canónica	82
7. Propiedades del matrimonio	82
8. Fines del matrimonio	83

Sec. III. *Requisitos del matrimonio*

9. Cuestión previa	83
10. Ámbito del consentimiento	84
a) Habilidad o capacidad para contraer matrimonio	84
b) Toda prohibición de contraer matrimonio debe hallarse expresamente prohibida por el derecho	84
c) De la capacidad subjetiva para contraer matrimonio	85
d) La voluntad	86
11. Vicios del consentimiento matrimonial	86
a) La ignorancia	86
b) Violencia y miedo	86
c) El error	88

Sec. IV. *De la forma de celebrar matrimonio*

12. Diligencias previas	89
13. Sistema anterior	90
14. Sistema vigente	91

Sec. V. Los impedimentos matrimoniales

	PÁG.
15. Principio general	91
16. Clasificación	92
17. La dispensa	92

Sec. VI. De los impedimentos impedientes (hoy inexistentes)

18. Voto simple de virginidad, de no casarse, de recibir órdenes sagradas o de abrazar el estado religioso	93
19. De mixta religión	93
20. Parentesco legal o de adopción	94

Sec. VII. De los impedimentos dirimentes

21. Noción	94
a) Impedimento de edad	94
b) Impedimento de impotencia	94
c) Alcances del impedimento de impotencia	95
d) Impedimento de vínculo o ligamen	96
e) Impedimento de disparidad de cultos	96
f) Impedimento de orden y votos solemnes	96
g) Impedimento de raptó	97
h) Impedimento de crimen	97
i) Impedimento de parentesco	98
j) Impedimento de pública honestidad	98
22. Matrimonio en secreto	98

Sec. VIII. De las nulidades y de la disolución del vínculo

23. Antecedentes	99
24. Favor del derecho	99
25. Apreciación conceptual	99
26. Causales	99

Sec. X. De la disolución del matrimonio católico

27. Terminología	100
28. Conceptualización	100
29. Privilegio paulino	102
30. Registro de la sentencia	103
31. Causales específicas comúnmente invocadas por los cónyuges para instaurar la acción de nulidad antes de la vigencia del nuevo Código de Derecho Canónico	103
a) La edad incompleta	103
b) La impotencia antecedente y perpetua	103

	PÁG.
c) El impedimento de ligamen	103
d) La disparidad de cultos	103
e) El impedimento de orden	103
f) El de raptó	103
g) Cuando un casado cometa adulterio	103
h) En línea recta de consanguinidad es nulo	104
i) La afinidad en línea recta	104
j) El de pública honestidad	104
k) El parentesco espiritual o el legal	104
l) El consentimiento mutuo	104
m) El error acerca de la persona misma	104
n) La fuerza o miedo grave	104
ñ) O invalida la no presencia personal o delegada	104
32. Revalidación del matrimonio	105
33. Subsanciación en la raíz	106

CAPÍTULO IV

RÉGIMEN DEL MATRIMONIO CIVIL

Sec. I. Nociones generales

1. Cuestión previa	107
2. Definición	107
3. Características del matrimonio civil	107
a) Es un contrato	107
b) Bilateral	107
c) Solemne	108
d) No admite modalidades	108
e) Entre un hombre y una mujer	108
f) Es de tracto sucesivo	108
g) Origina un nuevo estado civil	108
h) Los fines los determina el derecho	108
4. <i>Ius connubi</i>	108

CAPÍTULO V

REQUISITOS PARA CONTRAER MATRIMONIO

Sec. I. Requisitos generales

1. Noción	110
2. Capacidad	110
3. Consentimiento	111
4. Vicios del consentimiento	111
a) El error	112
b) La fuerza	112

	PÁG.
5. El consentimiento de los dementes	112
6. Consentimiento del sordomudo	114
7. El objeto lícito	114
8. Causa lícita	114
a) Vivir juntos	114
b) Procrear	114
c) Ayudarse mutuamente	115

*Sec. II. De las condiciones o requisitos especiales
para contraer matrimonio*

9. Noción	115
10. Positivos o intrínsecos	115
11. Negativos o extrínsecos	115

Sec. III. Requisitos o condiciones positivos en particular

12. La diferencia de sexos	115
13. La pubertad	116
14. Permiso de ciertas personas	117
15. Quiénes deben conceder el permiso	118
a) Los padres	118
b) Los demás ascendientes	118
c) El curador general o uno especial	118
d) Cuándo se entiende faltar el padre, madre o ascendientes para los efectos de conceder el permiso	118
16. Requisitos que debe reunir el permiso	119
17. Caso en que la negativa para el matrimonio debe fundarse	119
18. Sanciones por falta de permiso	120

Sec. IV. Requisitos o condiciones negativas

19. Enumeración	121
20. La existencia de un matrimonio anterior no disuelto	121
21. El parentesco en grado prohibido	121
a) Entre consanguíneos	122
b) Entre afines	122
c) En el parentesco civil	122
22. Adulterio	123
23. Conyugicidio	123
24. Caso de las segundas nupcias	124
25. Segundas nupcias de la mujer	125
26. Falta de aprobación de las cuentas de una mujer	126

Sec. V. *Requisitos de forma*

	PÁG.
27. Cuestión previa	126
28. Funcionario competente	127
29. Solemnidades previas del matrimonio civil ante juez	128
a) Pedimento o petición	129
b) Justificación de las calidades necesarias	129
c) Interrogatorio de los testigos	130
d) Permiso de ciertas personas	130
e) Publicidad	130
f) Oposición al matrimonio	131
g) Quién puede oponerse	131
30. Celebración del matrimonio civil ante juez	132
31. Solemnidades del matrimonio civil ante notario	132
a) Competencia	132
b) Contenido de la solicitud y anexo	132
c) Actuación del notario	133
d) Contenido de la escritura	133
e) Registro de la escritura	133
f) Oposición	134
g) Caducidad de la solicitud	134

Sec. VI. *Matrimonio en circunstancias especiales*

32. Matrimonio por apoderado	134
a) La representación que estaba reservada al varón hoy le está permitida a ambos cónyuges	134
b) El poder debe ser especial	134
c) El poder debe ser solemne	134
33. Renovación del poder	134
34. Matrimonio de extranjeros	135
35. Matrimonio en peligro de muerte	135

Sec. VII. *Supresión de la apostasía*

36. Consideraciones de carácter histórico	136
---	-----

Sec. VIII. *Matrimonios de colombianos en el exterior*

37. Distinción	137
38. Forma civil	137
39. Forma canónica	139
40. Matrimonio de colombianos en el exterior, con vínculo anterior	139

CAPÍTULO VI

EFFECTOS DEL MATRIMONIO

Sec. I. *Concepto y enumeración*

	PÁG.
1. Apuntaciones preliminares	140
2. La igualdad jurídica entre los cónyuges	140
3. Enumeración	141

Sec. II. *Obligaciones recíprocas entre los esposos*

4. La cohabitación	141
5. Sistema anterior	142
6. Sistema vigente	143
7. La fidelidad	145
8. El socorro	147
a) La obligación alimenticia entre cónyuges	148
b) La obligación (de cada uno de los cónyuges) de contribuir a las cargas del hogar	148
9. La ayuda	148
10. El nombre de la mujer casada	149

Sec. III. *De la potestad marital y de su derogatoria*

11. Concepto y antecedente	150
12. Efectos	150
13. Consecuencias de la derogatoria	151
14. Otros efectos del matrimonio	152

CAPÍTULO VII

DE LA INEXISTENCIA, INVALIDEZ
E ILICITUD DEL MATRIMONIO

1. Nociones preliminares	153
2. Diversas situaciones que pueden afectar el matrimonio	153

Sec. I. *De la inexistencia del matrimonio*

3. Noción y casos	154
4. Matrimonio entre personas de un mismo sexo	155
5. Falta de consentimiento	155
6. Carencia de solemnidades esenciales	156

Sec. II. *De la nulidad del matrimonio*

	PÁG.
7. Nociones preliminares	156
8. Nulidades matrimoniales	157
9. El principio “no hay nulidad sin texto”	157
10. El matrimonio goza del favor del derecho	157
11. Matrimonio putativo	157
12. Clasificación de las nulidades matrimoniales	158

Sec. III. *Nulidades absolutas (insubsanables)*

13. Generalidades	158
14. El adulterio	159
15. El conyugicidio	160
16. El parentesco	161
17. La bigamia	161
18. Nulidad por incompetencia del juez o inhabilidad de los testigos	162

Sec. IV. *De las nulidades relativas subsanables*

19. Apreciación conceptual	164
20. Falta de consentimiento	164
21. Vicios del consentimiento	164
a) Error	165
b) Fuerza	165
c) El rapto	167
22. La impubertad	167
23. La impotencia no es causal de nulidad	167
24. El homosexualismo como causal de nulidad	168
25. El matrimonio no consumado	168

Sec. V. *Juicio de nulidad del matrimonio civil*

26. Aclaración previa	169
27. Juicio de nulidad de matrimonio civil	169
28. Medidas cautelares en el juicio de nulidad	170
a) Con respecto a las personas	170
b) Respecto de los hijos	170
c) Respecto de los bienes	170
29. Procedimiento; otros aspectos	170
30. Registro de la sentencia	171
31. Efectos de la declaración de nulidad	172
a) Cesan las obligaciones recíprocas entre los esposos	172
b) En caso de existir mala fe por parte de alguno de los contrayentes, queda obligado a resarcir perjuicios causados al cónyuge inocente	172

c) Pueden revocarse las donaciones por el cónyuge que contrajo matrimonio de buena fe	172
d) Se disuelve la sociedad conyugal	173
e) Los hijos procreados en un matrimonio que se declara nulo, son legítimos	173
f) El ejercicio de la patria potestad de los hijos nacidos en matrimonio nulo corresponde a ambos padres	173

CAPÍTULO VIII

PRUEBA DEL MATRIMONIO

1. De la prueba principal	174
2. Antecedentes históricos	174
3. De la prueba supletoria	174
4. Registro civil del matrimorno	176
5. Contenido del acta del matrimonio	176
6. Presunción de autenticidad	177
7. Alcance probatorio	177

CAPÍTULO IX

TERMINACIÓN DEL MATRIMONIO

Disolución del vínculo	178
------------------------------	-----

CAPÍTULO X

EL DIVORCIO

Sec. I. Cuestiones generales

1. Noción	180
2. Nulidad del matrimonio y divorcio	181

Sec. II. Concepciones filosófica-jurídicas en torno al divorcio

3. Posición de la Iglesia	181
---------------------------------	-----

Sec. III. Evolución histórica del divorcio

*Sec. IV. Posiciones legislativas frente al divorcio
separación de cuerpos*

4. Apreciación conceptual	187
---------------------------------	-----

5. Diversos sistemas	188
a) Sistema de la indisolubilidad con simple separación de cuerpos	188
b) Sistema de divorcio exclusivo	188
c) Sistema del divorcio o la separación de cuerpos	188
d) Sistema colombiano	188
6. Criterios para determinar las causas del divorcio	189
a) El sistema causalista	189
b) El sistema contractual	189
c) El sistema discrecional	189
7. Sistema acogido por la ley colombiana	189

Sec. V. El divorcio en la relación colombiana

8. Antecedentes históricos	190
----------------------------------	-----

Sec. VI. El divorcio vincular en la legislación vigente

9. Cuestión previa	192
10. Causales de divorcio	192
a) Causal primera	193
b) Causal segunda	199
c) Causal tercera	203
d) Causal cuarta	206
e) Causal quinta	207
f) Causal sexta	208
g) Causal séptima	209
h) Causal octava	210
i) Causal novena	211

Sec. VII. Del procedimiento para decretar el divorcio de carácter contencioso

11. Competencia y procedimiento	211
12. Partes en el juicio	212
13. Medidas preventivas	212
a) Autorizar a los cónyuges para que vivan separados	213
b) Evitar suplantación del parto	213
14. Medios de prueba	214
15. Audiencia de conciliación	215
16. Terminación del proceso de divorcio	216
a) Por sentencia	216
b) Por reconciliación	217
c) Por muerte	217
d) Por desistimiento	217
17. Reserva de los expedientes	217
18. Registro de la sentencia	218

19. Caducidad de la acción	218
20. Operancia de la caducidad	218
21. La antigua discrecionalidad del juez para decretar el divorcio	220

Sec. VIII. Divorcio por mutuo acuerdo

22. Una reforma fundamental	221
23. Procedimiento	221

Sec. IX. Divorcio ante notario

24. Una reforma que ya ha sido derogada	221
---	-----

*Sec. X. De la cesación de los efectos civiles
de los matrimonios religiosos*

25. Fundamento constitucional	222
26. Posición de la Iglesia católica	223
27. Alcance de la frase “cesación de los efectos civiles”	223

Sec. XI. Efectos del divorcio

28. Apreciación conceptual	224
a) Con relación a los cónyuges	224
b) Con relación a los hijos	224
c) Con relación a los bienes	225

Sec. XII. Separación de cuerpos

29. Noción y competencia	226
30. Causas de separación de cuerpos	226
31. Procedimiento	227
32. Proceso verbal de mayor cuantía	227
33. Proceso verbal. Sumario	227
34. Sentencia de separación de cuerpos	228
35. Efectos de la sentencia de separación	228
36. Registro de la sentencia	229
37. Separación de cuerpos ante notario	229
38. Separación de cuerpos de matrimonios católicos celebrados en el exterior	230

PARTE TERCERA

RÉGIMEN DE LOS BIENES EN EL MATRIMONIO

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES

Sec. I. Nociones preliminares

	PÁG.
1. Importancia de la cuestión	233
2. Diversas definiciones	234
3. Nuestra apreciación conceptual	234
a) Es un estatuto	235
b) De carácter normativo	235
c) Regula relaciones patrimoniales	235
d) Tiene su origen en el matrimonio	235

Sec. II. Clasificación de los regímenes matrimoniales

4. Complejidad, de una clasificación	235
5. Criterios	236
a) Régimen de comunidad de bienes	237
b) Régimen de la separación de bienes	239
c) Régimen de la simple unión	240
d) Régimen dotal	241
e) Régimen de la participación de gananciales	243

CAPÍTULO II

DEL RÉGIMEN DE BIENES
EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA*Sec. I Aspectos generales*

1. Orden de explicación	245
-------------------------------	-----

Sec. II. Evolución histórica

2. Antecedentes	245
3. Conclusión	246

Sec. III. *Fundamento del régimen de la sociedad conyugal según don Andrés Bello*

	PÁG.
4. Principios sobre los cuales descansa el sistema	246

Sec. IV. *Fuentes del régimen jurídico de la sociedad conyugal*

5. Dos fuentes primordiales	247
a) Derecho español	248
b) El derecho francés	249
6. Criterio de Bello	253

CAPÍTULO III

RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO
SEGÚN EL CÓDIGO CIVIL

Sec. I. *Estructura del sistema*

1. Tres instituciones fundamentales	255
---	-----

Sec. II. *De las capitulaciones matrimoniales*

2. Ordenamiento del Código Civil	255
--	-----

Sec. III. *De la sociedad conyugal*

3. Un régimen circunstancialmente legal	255
---	-----

Sec. IV. *Del régimen de separación de bienes*

4. Un sistema de excepción	256
----------------------------------	-----

CAPÍTULO IV

NATURALEZA JURÍDICA DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. *Concepción doctrinal sobre la institución*

I. Teorías sobre el particular	257
a) Institución jurídica	257
b) Patrimonio de afectación	257

	PÁG.
c) Sociedad universal de bienes sin personalidad jurídica	258
d) Sociedad civil con personalidad atenuada	258
e) Una indivisión especial	258
f) Sociedad conyugal específica	259
<i>Sec. II. Personalidad. Comunidad</i>	
2. La sociedad conyugal no es persona jurídica	260
3. Diferencias de la sociedad conyugal con la comunidad de bienes	260
<i>Sec. III. Criterio jurisprudencial</i>	
4. El sistema del Código según la Corte	261
<i>Sec. IV. Estructura de la sociedad conyugal según el Código Civil</i>	
5. Fundamento de la sociedad conyugal en el Código Civil	262
6. El patrimonio social	263
<i>Sec. V. Del haber de la sociedad conyugal y del propio de los cónyuges</i>	
7. Trilogía indispensable de bienes	263
8. Descripción del haber social	263
9. Haber o activo absoluto y haber o activo relativo	264
10. Haber relativo	265
11. Haber o activo propio de cada cónyuge	265
<i>Sec. VI. Del pasivo de la sociedad conyugal</i>	
12. Sistema general del Código Civil	266
a) De las obligaciones contraídas por el marido	267
b) De las obligaciones contraídas por la esposa con autoridad del marido	267
c) De las obligaciones contraídas por la esposa con autorización judicial	267
d) De las obligaciones en que la esposa y el marido se comprometían solidariamente	267
e) Deudas que contraía cualquiera de los cónyuges	267
13. Obligaciones personales de la mujer	268
14. Otras obligaciones de los cónyuges	268
<i>Sec. VII. Administración de la sociedad conyugal</i>	
15. Sistema del Código	268
a) Administración ordinaria	269
b) Administración extraordinaria	269

Sec. VIII. *Disolución de la sociedad conyugal*

	PÁG.
16. Noción	270
a) Causales que se producían por vía principal	270
b) Causales que se producían por vía de consecuencia	271

Sec. IX. *Efectos de la disolución de la sociedad conyugal*

17. Criterio en el sistema del Código	271
a) La mujer recobraba su capacidad plena	271
b) Se creaba, respecto a los bienes sociales, una comunidad	271
c) Cesaba la administración exclusiva del marido	271
d) Se consolidaba el activo y el pasivo sociales	272
e) Cesaba el derecho de goce que la sociedad tenía sobre los bienes de los cónyuges	272
f) Se daba origen al proceso de la liquidación	272
18. Administración de la sociedad conyugal disuelta	272

Sec. X. *Liquidación de la sociedad conyugal*

19. Noción	272
20. Operaciones que comprendía la liquidación de la sociedad conyugal en el sistema anterior	273
a) Facción de inventario de los bienes	273
b) Tasación	273
c) Formación del cuerpo de bienes o acervo común	273
d) Reintegro de los bienes propios de los cónyuges	274
e) División del pasivo	274
21. Obligación a las deudas	274
22. Beneficio de emolumento que gozaba la mujer	275
23. Cancelación de obligaciones reales por uno de los cónyuges	275

Sec. XI. *Del régimen de separación de bienes en el Código Civil*

24. Sistema del Código Civil	275
------------------------------------	-----

CAPÍTULO V

REFORMAS INTRODUCIDAS AL RÉGIMEN
DEL CÓDIGO CIVIL

Sec. I. *Apuntaciones preliminares*

1. Aclaración previa	277
2. Una primera y tímida reforma	277
3. Una reforma fundamental: la ley 28 de 1932	277

Sec. II. *Antecedentes de la ley 28 de 1932*

	PÁG.
4. Un proyecto de ley	278

Sec. III. *Ley 28 de 1932*

5. Texto de la ley	280
6. Alcance de las reformas introducidas por la ley 28 de 1932	281
7. Ámbito de aplicación de la ley 28 de 1932	286

Sec. IV. *Apreciación jurisprudencial
sobre la sociedad conyugal vigente a partir de 1933*

8. Criterios de la Corte	286
--------------------------------	-----

Sec. V. *Una discusión ya superada*

9. Planteamiento de la cuestión	296
10. Tesis: sociedad, una realidad jurídica	296
11. Tesis: sociedad ficticia o transitoria de bienes	298
12. Nuestro punto de vista	298

Sec. VI. *Otras reformas introducidas al régimen del Código Civil*

13. Planteamiento de la cuestión	299
--	-----

Sec. VII. *Ley 68 de 1946*

14. Un problema latente al entrar en vigencia la ley 28 de 1932	299
15. Solución por vía legislativa	299

Sec. VIII. *Decreto 2820 de 1974*

16. Finalidad del estatuto	301
17. Reformas relacionadas con el régimen de bienes en el matrimonio	301

CAPÍTULO VI

SISTEMA QUE RIGE EN LA ACTUALIDAD

Sec. I. *Estructura del régimen vigente. Aspectos generales*

1. Organización general	305
-------------------------------	-----

Sec. II. *Régimen sobre capitulaciones matrimoniales*

	PÁG.
2. En lo general se mantiene el sistema del Código	305
3. Separación de bienes en capitulaciones matrimoniales	306
4. Noción	306
5. Características	306
6. Partes de que constan	308
7. Época de su celebración	308
8. Requisitos	308
9. Permiso del pródigo cuando es menor	310
10. Caso del sordomudo	310
11. Formalidades	310

Sec. III. *Ineficacia de las capitulaciones matrimoniales*

12. Ámbito de la ineficacia	311
13. De la caducidad	311
14. De la inexistencia	312
15. De la nulidad de las capitulaciones	313

Sec. IV. *Inmutabilidad de las capitulaciones matrimoniales*

16. Alcance de la inmutabilidad	314
17. Libertad para escoger un régimen económico matrimonial	314

Sec. V. *De las donaciones por causa del matrimonio*

18. Impropiiedad de una terminología	314
19. Noción	315
20. Régimen jurídico	315
21. Especies de donaciones con causa del matrimonio	316
22. Donaciones modales	317
23. Revocación de las donaciones	317
24. La acción revocatoria frente a la no consumación del matrimonio	318

CAPÍTULO VII

ORGANIZACIÓN DEL RÉGIMEN VIGENTE
DE LA SOCIEDAD CONYUGALSec. I. *Su estructura*

1. La sociedad conyugal en su nueva concepción	320
2. Sustrato de la sociedad	320

	PÁG.
3. Régimen vigente	321
4. Fundamentos sobre los que descansa la sociedad conyugal en el derecho vigente	321

CAPÍTULO VIII

DEL HABER O ACTIVO SOCIAL

Sec. I. Nociones generales

1. Apuntaciones previas	323
-------------------------------	-----

Sec. II. Del haber absoluto de la sociedad conyugal en el régimen vigente

2. Integración del haber absoluto	326
3. Composición del haber absoluto	326
4. Bienes adquiridos durante la vigencia de la sociedad que no pertenece a ella	330
5. Casos especiales	330
6. Las minas denunciadas por uno de los cónyuges	331
7. Caso de la cesantía	331
8. El seguro de vida	332

Sec. III. Del haber relativo de la sociedad conyugal

9. Apreciación conceptual	333
10. Composición	334
a) El dinero aportado al matrimonio	335
b) Cosas fungibles y especies muebles	335

CAPÍTULO IX

DEL HABER O ACTIVO PROPIO DE CADA UNO DE LOS CÓNYUGES

Sec. I. Ámbito del haber o activo

1. Descripción	339
a) Los bienes inmuebles de propiedad de los cónyuges al surgimiento de la sociedad conyugal	339
b) Bienes inmuebles con título anterior	339
c) Especies poseídas antes del matrimonio	340

d) Especies poseídas con título vicioso	340
e) Bienes provenientes de nulidad o resolución	341
f) Derechos litigiosos	341
g) Derechos de usufructo	342
h) Pago de capitales	342
i) Los bienes inmuebles adquiridos por donación, herencia o legado, durante la vigencia de la sociedad conyugal y siempre que en el título respectivo no se diga otra cosa	343
j) Los bienes muebles reservados por los esposos en capitulaciones matrimoniales	344
k) Los bienes de uso personal de cada uno de los cónyuges	344
l) Los aumentos que experimenten los bienes propios de los cónyuges	345
m) Los créditos que los cónyuges tengan contra la sociedad	346
n) Los bienes adquiridos por cada uno de los cónyuges en virtud de la subrogación	346

Sec. II. De la subrogación

2. Subrogación en general	346
3. Clasificación	347
4. Subrogación de inmueble a inmueble	347
5. Subrogación de valores por inmuebles	352
6. Consecuencias cuando no hay subrogación	353

CAPÍTULO X

DEL PASIVO SOCIAL

Sec. I. Del pasivo en la sociedad conyugal

1. Sinopsis del pasivo en el sistema del Código Civil	354
---	-----

Sec. II. Del pasivo social en el régimen actual

2. Su tratamiento en el régimen vigente	354
3. Cargas y reparaciones usufructuarias de los bienes sociales y de los de cada uno de los cónyuges	358
4. Obligaciones contraídas antes de la ley 28. Criterio jurisprudencial	358

Sec. III. Pasivo absoluto o real, y pasivo relativo o aparente en la legislación vigente

5. Noción previa	359
6. Del pasivo absoluto o real	359

	PÁG.
7. Del pasivo relativo o aparente	362
8. Imputación del pasivo	364

CAPÍTULO XI

DEL RÉGIMEN DE LAS RECOMPENSAS. SISTEMA GENERAL

1. Generalidades	367
2. Noción	367
3. Clasificación de las recompensas	368
a) De las recompensas que debe la sociedad a los cónyuges	368
b) Recompensa que deben los cónyuges a la sociedad	370
c) Recompensa que se deben los cónyuges entre sí	371
4. Liquidación de las recompensas	371

CAPÍTULO XII

DE LA ADMINISTRACIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Régimen vigente

1. Administración dual	375
------------------------------	-----

Sec. II. Del régimen contractual entre los cónyuges

2. Una disposición trascendental	379
3. Donaciones entre cónyuges	379
4. De la compraventa entre cónyuges	381
5. Historia del establecimiento del artículo 1852	381
6. Sociedades entre cónyuges	386
7. Solución por vía legislativa	388
8. El mandato entre cónyuges	388
9. Curaduría del cónyuge incapaz	388

CAPÍTULO XIII

DE LA DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Principios generales

1. Apreciación conceptual	391
a) La muerte natural o real	394

	PÁG.
b) La declaración de muerte presunta de uno de los cónyuges	395
c) Sentencia de divorcio	395
2. Declaración de nulidad del matrimonio	396

Sec. II. Efectos de la disolución de la sociedad conyugal

3. Surge una comunidad de bienes	397
4. La comunidad pasa a ser administrada por los comuneros	398
5. Se consolidan el activo y el pasivo sociales	399
6. Cesa el derecho de disfrute que tiene la sociedad sobre los bienes propios de los cónyuges	400
7. Se hacen exigibles las recompensas	400
8. Disuelta la sociedad conyugal, se causa su liquidación	401

CAPÍTULO XIV

DE LA LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Principios generales

1. Noción	402
2. Una norma de particular importancia	403
3. Liquidación en caso de muerte de uno de los cónyuges	403
4. Tesis del doctor Luis Felipe Latorre	404
5. Otros criterios	406
6. La tesis más aceptada	406

Sec. II. La liquidación

7. Etapas que comprende	407
8. Confección del inventario	407
9. Hipótesis para confeccionar el inventario	408
10. Determinación del avalúo	410
11. Inventarios y avalúos según la reforma (art. 320, num. 1 del decreto 2282 de 1990)	411
12. Formación del acervo o haber bruto inventariado	412
13. Determinación del pasivo	412
14. Determinación del líquido social	413
15. Liquidación de recompensas	413
16. Determinación de gananciales y su distribución	413
17. Adjudicación de bienes	414
18. Formación de las hijuelas	414

Sec. III. Proceso de liquidación de sociedades conyugales

	PÁG.
19. Juez competente	414
20. Procedimiento	414

*Sec. IV. Diversos ejemplos de liquidación de sociedad conyugal
por el sistema más aceptado*

21. Primer ejemplo	416
22. Segundo ejemplo	418

Sec. V. Renuncia de gananciales

23. Derecho a la renuncia	423
24. Sistema del Código	423
25. Régimen vigente	423
26. Condiciones de la renuncia	424
27. Oportunidad de la renuncia	424
28. La renuncia de gananciales no puede ir en perjuicio de terceros	425
29. Derecho de opción de todo cónyuge sobreviviente	425

CAPÍTULO XV

RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES

Sec. I. Aspectos generales

1. Apreciación conceptual	426
2. Aclaración previa	426
3. Antecedentes históricos	426
4. Causas del régimen de separación de bienes	427
5. Su evolución en Colombia	428

Sec. II. Régimen legal de separación

6. Régimen de separación originario	428
---	-----

Sec. III. De la simple separación de bienes o separación judicial

7. Legislación anterior	429
8. Características	430
a) Siempre es total	430
b) La facultad de pedirla la tiene cualquiera de los cónyuges	430

	PÁG.
c) Es irrenunciable	430
d) Es imprescriptible	430
9. Causales de separación de bienes	430

Sec. IV. Separación convencional

10. Antecedentes	435
11. Sistema vigente	435

CAPÍTULO XVI

LA UNIÓN MARITAL DE HECHO

Sec. I. De las relaciones de tipo personal

1. Apreciaciones preliminares	437
2. Noción	438
3. Clasificación	439
4. Efectos	440
5. Posiciones de la doctrina civilista francesa ante el concubinato	440

Sec. II. Derecho colombiano

6. Evolución histórico-jurídica	440
7. Derecho vigente	443
8. Definición	443
9. Características	444
10. Terminología	445
11. Adopción por compañeros permanentes	445

Sec. III. Del régimen de los bienes en la unión marital de hecho

12. Evolución del tratamiento a los bienes	445
13. Doctrina jurisprudencial	446
a) Caso del contrato de trabajo	446
b) Caso de la sociedad de hecho	447
c) Enriquecimiento sin causa	449
14. Indemnización al concubino sobreviviente al fallecido	450

Sec. IV. Del régimen patrimonial entre compañeros permanentes

15. Noción	451
16. Presunción de sociedad patrimonial	451
17. Competencia y procedimiento para la liquidación	453
18. Cuestiones atinentes a la liquidación	453
19. Disolución de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes	455
Índices	457