

FERNANDO JARAMILLO JARAMILLO  
LUIS ALONSO RICO PUERTA

DERECHO CIVIL BIENES  
Tomo II

**POSESIÓN  
Y  
PRESCRIPCIÓN  
ADQUISITIVA**

**LEYER**

## ÍNDICE GENERAL

### CAPÍTULO I LA POSESIÓN

#### SECCIÓN I

#### ASPECTOS GENERALES

1. Etimología .....	7
2. Diversas acepciones del vocablo posesión.....	9
3. Naturaleza jurídica de la posesión .....	10
4. Diversas teorías sobre la naturaleza de la posesión.....	12
5. La posesión como hecho .....	13
6. La posesión como derecho .....	13
7. Importancia práctica de la discusión sobre la posesión, como hecho o como derecho.....	15
8. La posesión como hecho en la legislación colombiana.....	15
9. Otra concepción sobre la naturaleza jurídica de la posesión .....	16
10. La posesión como derecho constitucional fundamental de carácter económico y social .....	16
11. La posesión como derecho real provisional .....	26
12. Finalidad de la protección a la posesión .....	27
12.1. Razones de confianza y paz social.....	27
12.2. Razones de economía social .....	28
13. Viabilidad de la protección de la posesión por vía de tutela.....	29
14. Clases de propietarios en el orden jurídico colombiano.....	29
15. Qué son las presunciones.....	30
16. La posesión es derecho real en algunas legislaciones .....	30
17. La posesión y la teoría de la voluntad para explicar el derecho subjetivo .....	30
18. La posesión y la teoría del interés jurídicamente protegido. VON IHERING .....	31

19. La posesión y la concepción ecléctica sobre los derechos subjetivos.....	32
20. Derechos sustantivos sin amparo jurisdiccional (sin acción).....	33
21. Derecho de acción sin la preexistencia del derecho sustancial invocado .....	33
22. Acciones o protección jurisdiccional a situaciones que no alcanzan la categoría de derechos.....	34
23. La posesión como bien en sentido jurídico patrimonial.....	34
24. Protección jurídica de la posesión.....	34
25. La noción de posesión en las legislaciones .....	35
26. Definición de la posesión en la legislación colombiana.....	36
27. Concepto y significación de la tenencia en la definición del artículo 762 del Código Civil .....	37
28. Elementos estructurales de la posesión.....	38
29. Derecho real, posesión y mera tenencia.....	39
30. Diferencias entre derecho real, posesión y tenencia.....	40
31. Carácter exclusivo del derecho real, la posesión y la mera tenencia .....	41
32. Diferencias entre la protección jurídica del derecho real, de la posesión y de la mera tenencia .....	41
33. Inmutabilidad de la mera tenencia .....	41
34. Transformación de la mera tenencia .....	42
35. Imposibilidad jurídica de transformar la mera tenencia en posesión .....	43
36. La llamada interversión de la mera tenencia en posesión.....	43
37. Del señorío de hecho o corpus. Significación. Diferencia con la tenencia .....	44
38. Identidad exterior del corpus posesorio y el de la mera tenencia.....	45
39. Carácter actual y continuo de las conductas constitutivas del corpus.....	46
40. Establecimiento y determinación del corpus y del <i>animus</i> en la relación posesoria.....	46

41. Configuración del corpus cuando el poseedor no está en contacto físico con la cosa .....	46
42. Diferenciación entre tenencia y posesión a la luz del Código Civil colombiano.....	47
43. Coexistencia sobre una misma cosa, de la tenencia y la posesión .....	47
44. Cualificación de la aprehensión material de la cosa en la posesión .....	48
45. El <i>animus domini</i> según la escuela subjetiva .....	48
46. El corpus según la escuela objetiva .....	49
47. Carácter indisoluble del animus y el corpus. Posesión natural y posesión civil. Prevalencia del elemento subjetivo sobre el material.....	49
48. Formas de ejercer poder de hecho sobre las cosas .....	49
49. El poder del poseedor y el del mero tenedor.....	50
50. La posesión es fenómeno objetivo-subjetivo.....	51
51. Preponderancia del elemento subjetivo .....	51
52. Pérdida transitoria del corpus.....	52
53. Diferencias entre el animus posesorio y la voluntad negocial en el derecho colombiano y en el comparado .....	53
54. La posesión: hecho jurídico.....	53
55. Incapaces de poseer .....	54
56. Incapaces de tener y expresar voluntad negocial .....	55
57. Personas capaces de poseer.....	55
58. Las normas reguladoras de la voluntad posesoria son menos exigentes que las que regulan la voluntad negocial .....	57
59. Fundamento de la protección posesoria .....	58
60. Razón de ser de la protección del poseedor no dueño .....	58
61. Cómo se protege la posesión.....	59

## SECCIÓN II

### EL OBJETO DE LA POSESIÓN

62. Requisitos de la cosa objeto de posesión .....	65
--	----

63. Posesión de los derechos .....	71
64. La posesión en la propiedad inmaterial.....	71
65. La llamada posesión de derechos es una ficción legal .....	72
66. Posesión de una cosa material sobre la cual se tienen derechos .....	73
67. Posesión de los créditos o derechos personales .....	73
68. La llamada posesión de derechos es tan solo el ejercicio de estos .....	73
69. La posesión notoria de ciertos estados de derecho no constituye posesión material.....	74
70. La existencia de derechos sobre cosas incorporales, no implica su posesión material .....	76
71. “Posesión” del titular de un derecho de propiedad inmaterial sobre una obra literaria.....	76
72. En la “posesión” de cosas incorporales, son diferentes la detentación de hecho de una cosa y el goce de las facultades intrínsecas de un derecho .....	76
73. Significado de la “posesión de derechos”.....	77
74. Conclusiones sobre la “posesión de derechos” .....	77

### SECCIÓN III

#### EL POSEEDOR

75. Del ejercicio de la posesión y de los derechos derivados de ella .....	79
76. Posesión del dueño.....	79
77. Finalidad de la posesión de quien es dueño .....	80
78. Posesión del poseedor no dueño.....	80
79. Finalidad de la posesión de quien no es dueño .....	80
80. Posesiones inmediata y mediata.....	80
81. La llamada posesión en nombre ajeno es mera tenencia .....	81
82. El servidor de la posesión .....	82
83. El servidor de la posesión y sus acciones.....	85
84. El Código Civil colombiano no hace referencia expresa al concepto de servidor de la posesión .....	85

85. Qué debe entenderse por poseedor en nombre propio .....	86
86. Posesión del que no tiene la cosa por sí mismo o posesión en, o, a nombre de otro, por representantes, subordinados, man- datarios o agentes oficiosos .....	86
87. Suspensión de la posesión .....	88

#### SECCIÓN IV CLASIFICACIÓN DE LA POSESIÓN

88. Clasificación legal .....	89
89. Implicaciones de la clasificación de la posesión .....	89
90. Estructuración de las categorías posesorias .....	90
91. Posesión legal y posesión efectiva de la herencia .....	90
92. Posesión violenta y clandestina .....	90

#### SECCIÓN V LA POSESIÓN REGULAR

93. Posesión regular. Justo título y buena fe .....	93
94. Ventajas de la posesión regular .....	93
95. Consideraciones preliminares sobre los títulos .....	94
96. El justo título .....	95
97. El negocio jurídico como supuesto antecedente de la posesión .....	96
98. El acto unilateral como supuesto antecedente de la posesión .....	96
99. El "justo título", cuando el antecedente de la posesión es un hecho o un estado jurídico .....	97
100. Quien posee con "justo título", es un poseedor que pretendió adquirir la cosa por un modo distinto de la prescripción .....	98
101. El justo título debe ser de vocación traslaticia .....	99
102. Títulos traslativos y de vocación traslaticia .....	99
103. Impropiiedad técnica del inciso 2º del artículo 765 del Código Civil .....	100
104. Mera consensualidad o solemnidad de los títulos .....	100
105. Enumeración ejemplificativa de títulos no justos .....	100

106. La falsedad.....	102
107. Fuentes de la anulabilidad .....	103
108. Noción de nulidad .....	104
109. Otra clasificación de los títulos.....	107
110. Títulos constitutivos.....	108
111. Títulos declarativos .....	109
112. Títulos traslaticios y títulos de vocación traslaticia .....	115
113. Títulos singulares y universales .....	116
114. Títulos gratuitos y onerosos .....	118
115. Gratuidad u onerosidad del título y conformación del haber de la sociedad conyugal .....	121
116. Gratuidad u onerosidad del título y derechos auxiliares de los acreedores.....	123
117. Gratuidad u onerosidad del título y lesión enorme .....	126
118. Títulos precarios o de mera tenencia .....	127
119. El justo título y la enajenación de bienes ajenos.....	128
120. De la buena fe en la posesión regular.....	129
121. El concepto de buena fe en la jurisprudencia y la doctrina .....	129
122. La buena fe en la posesión regular debe ser inicial .....	139
123. Definición de la buena fe en el Código Civil .....	140
124. La mala fe .....	145
125. Eventos en los cuales el Código Civil presume la mala fe .....	147
126. Fundamento del principio de la buena fe .....	151
127. La buena fe y la posesión .....	152
128. El estado notorio de propietario .....	155
129. La buena fe en las relaciones civiles.....	156
130. La buena fe y el error .....	157
131. El error de hecho.....	158
132. El error en cuanto a la persona .....	158
133. El error en el objeto .....	159

134. El error en el título .....	160
135. La posesión regular y la tradición.....	160
136. Registro y entrega cuando no hay título de vocación traslativa .....	164
137. Posesión originaria y posesión derivada o derivativa.....	166
138. Antecedente jurídico de la posesión derivada.....	168
139. La posesión derivativa y la suma o agregación del tiempo de posesión .....	168

## SECCIÓN VI LA POSESIÓN IRREGULAR

140. Procedencia .....	171
141. Protección legal de la posesión irregular.....	171
142. Razón de ser de la protección legislativa a la posesión irregular .....	172
143. Similitudes entre la posesión regular y la irregular .....	172
144. Diferencias entre la posesión regular y la irregular .....	173
145. La presunción de propiedad establecida en favor del poseedor .....	173
146. Dualidad de titulares de dominio en virtud de la presunción del artículo 762 del Código Civil .....	174
147. Prueba de la posesión y principios que rigen su régimen probatorio .....	175
148. Características y consecuencias de la posesión.....	179
149. Posesión inscrita .....	180
150. Posesión de derechos y posesión de cosas .....	182
151. La llamada posesión inscrita en Colombia no es verdadera posesión .....	184
152. Antecedentes históricos de la posesión inscrita.....	185
153. Posibles ventajas de la posesión inscrita .....	186
154. Inconveniencia de la posesión inscrita.....	186
155. La doctrina jurisprudencial sobre la posesión en Colombia .....	186

156. Transcripción parcial de la sentencia de la H. Corte Suprema de Justicia de 27 de abril de 1955.....	190
---	-----

## SECCIÓN VII

### POSESIONES INÚTILES, VICIOSAS O INEFICACES

157. Posesiones viciosas .....	213
158. Posesión violenta .....	214
159. Tesis que sostiene la utilidad de la posesión violenta .....	216
160. La posesión violenta no puede conducir a usucapión .....	217
161. Violencia real, actual e inminente.....	218
162. Relatividad de la gravedad de la fuerza .....	219
163. Relatividad de la violencia.....	219
164. Temporalidad de la violencia.....	220
165. Interversión de la posesión violenta en posesión irregular .....	220
166. Posesión clandestina .....	221
167. Interversión de la posesión clandestina .....	222
168. Posesión clandestina de bienes inmuebles.....	223
169. Utilidad aparente de las posesiones viciosas.....	223
170. Otras posesiones inútiles .....	225
171. Interrupción de la posesión, o posesión discontinua .....	225
172. Interrupción natural .....	227
172.1. La interrupción natural de la primera clase .....	227
172.2. La interrupción natural de la segunda clase .....	227
173. Interrupción civil de la posesión .....	228
174. Términos dentro de los cuales debe efectuarse la notificación para que opere la interrupción.....	229
175. Conclusiones sobre la interrupción civil .....	230
176. Suspensión de la posesión .....	231
177. La suspensión de la posesión es un fenómeno subjetivo que sólo puede ser invocado por ciertas y determinadas personas .....	232

178. Posesión ambigua.....	232
179. Posesión equívoca.....	233

### SECCIÓN VIII POSESIONES ESPECIALES

180. Clases .....	235
181. Posesión especial agraria .....	235
182. Similitudes y diferencias entre la posesión común y la posesión agraria.....	239
183. Posesión especial de servidumbres.....	241
184. Concepto de servidumbre .....	241
185. Servidumbres continuas y discontinuas .....	241
186. En qué consiste la llamada posesión de una servidumbre.....	241
187. Características de la posesión de servidumbres.....	244
188. La posesión especial de servidumbres y la titularidad del derecho real de servidumbre .....	245

### SECCIÓN IX INSTITUCIONES JURÍDICAS QUE, AUNQUE DENOMINADAS POR LA LEY POSESIONES, NO SON POSESIONES MATERIALES EN SENTIDO ESTRICTO

189. Descripción .....	247
190. Posesión inscrita .....	247
191. Posesión notoria de un estado civil.....	247
192. Posesión legal de la herencia .....	248
193. Diferencia entre la posesión material común y la posesión material de la herencia .....	252
194. Posesión efectiva de la herencia.....	253
195. La posesión efectiva de la herencia y los actos de disposición inmobiliaria de los herederos .....	255
196. Naturaleza jurídica de la posesión efectiva de la herencia.....	255
197. Diferencias entre la posesión legal y la posesión efectiva de la herencia .....	256

198. Oportunidad para solicitar la posesión efectiva de la herencia .....	256
199. Improcedencia de la posesión efectiva de la herencia respecto de bienes muebles .....	256
200. Posesión efectiva respecto de inmuebles no pertenecientes a la masa herencial .....	257
201. Los legatarios frente al decreto de posesión efectiva .....	257
202. Temporalidad de la posesión efectiva .....	257
203. El decreto de posesión efectiva debidamente registrado es "justo título" .....	257
204. Posesión definitiva de la herencia .....	259
205. Posesión provisorio y posesión definitiva de los bienes del ausente .....	260
206. Señalamiento del día presuntivo de la muerte .....	261
207. Efectos retroactivos de la posesión provisorio y definitiva de los bienes del ausente .....	271
208. Consecuencias jurídicas derivadas de la posesión provisorio de los bienes del ausente .....	273
209. Consecuencias jurídicas de la posesión definitiva de los bienes del ausente .....	275
210. Posesión entre comuneros .....	275
211. Coposesión y prescripción .....	276
212. La presunción de propietario del artículo 762 del Código Civil es extensible a la coposesión .....	277
213. Coposiciones especiales .....	279

## SECCIÓN X

### INTRANSFERIBILIDAD E INTRANSMISIBILIDAD DE LA POSESIÓN

214. Regulación .....	285
215. Suma, agregación o accesión del tiempo de posesiones .....	293
216. No se suma o agrega una posesión a otra .....	294
217. Finalidad de la suma del tiempo de posesiones anteriores .....	295
217.1. El ejercicio de las acciones posesorias .....	295
217.2. Completar el tiempo para la declaración de pertenencia .....	296

218. Requisitos para la suma o agregación del tiempo de posesiones anteriores .....	296
Primer requisito: que la posesión sea material .....	296
Segundo requisito: que la posesión sea ininterrumpida .....	297
Tercer requisito: que la posesión sea útil.....	297
Cuarto requisito: que el tiempo de las posesiones de los antecesores corresponda a poseedores sucesivos .....	297
Quinto requisito: que exista título jurídico que justifique la suma del tiempo de los antecesores .....	299
219. Naturaleza del vínculo jurídico en la sucesión posesoria .....	300
220. Título jurídico en la sucesión posesoria y en la vocación traslativa .....	300
221. Venta y registro de la posesión .....	302
Sexto requisito: que la posesión no se haya suspendido .....	304
Séptimo requisito: que la posesión a la que se suma el tiempo sea actual.....	304
222. Agregación de tiempo en la coposesión.....	305
223. Características de la agregación del tiempo de posesión .....	306
223.1. Carácter facultativo .....	306
223.2. Carácter sucesivo .....	307
223.3. Carácter universal.....	307
223.4. Comunicabilidad de las calidades y vicios de la posesión .....	307
224. Buena fe y vicios de la posesión .....	308
225. Disociación de posesiones.....	309
226. Iniciación, permanencia y pérdida de la posesión .....	310
227. Iniciación de la posesión .....	310
228. La posesión de bienes muebles e inmuebles está integrada por los mismos elementos .....	310
229. Requisitos para que pueda iniciarse la posesión sobre un bien .....	311
230. Por la usucapión no puede ganarse la posesión. Artículo 765 del Código Civil.....	313

231. Permanencia o conservación de la posesión.....	313
232. <i>Pérdida accidental de la tenencia</i> .....	315
233. El ejercicio de pretensiones posesorias implica el animus.....	315
234. Pérdida de la posesión.....	317
235. Pérdida del animus .....	318
236. Pérdida del corpus .....	318
237. Pérdida simultánea del corpus y el animus.....	319
238. Pérdida de la posesión por incapacidad sobreviniente .....	319
239. La pretendida posesión del ladrón .....	320
240. La pretendida posesión del ladrón en el derecho romano .....	328

## **CAPÍTULO II LA PRESCRIPCIÓN**

### **SECCIÓN I ANTECEDENTES HISTÓRICOS**

241. Derecho antiguo.....	331
242. Derecho honorario .....	332
243. Derecho de Justiniano.....	332
244. La prescripción en el derecho romano. Exigencias generales .....	333

### **SECCIÓN II LA PRESCRIPCIÓN COMO SUPUESTO NORMATIVO**

245. Funciones de la prescripción.....	335
245.1. Función generadora.....	335
245.2. Función extintiva .....	335
245.3. Función modificadora.....	335
246. La prescripción como fusión de supuestos normativos.....	335
246.1. En la prescripción adquisitiva .....	336
246.2. En la prescripción extintiva .....	336
247. Definición legal de la prescripción .....	336
248. Diferencias entre la prescripción adquisitiva y la extintiva.....	337

249. La prescripción adquisitiva y extintiva no debieron tener tratamiento conjunto en el Código Civil .....	342
250. Justificación del tratamiento de la prescripción adquisitiva y extintiva en un solo cuerpo normativo .....	343
251. Fundamento político-filosófico y justificación jurídica de la prescripción .....	344

### SECCIÓN III

#### LA PRESCRIPCIÓN EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA

252. Régimen legal .....	349
253. La prescripción en general .....	349
254. Normas aplicables tanto a la prescripción adquisitiva o usucapión, como a la prescripción extintiva o liberatoria .....	349
255. Elementos estructurales de la prescripción adquisitiva .....	350
256. Elementos estructurales de la prescripción extintiva.....	350
257. El tiempo como elemento de la prescripción.....	351
258. El tiempo en el evento de la prescripción adquisitiva o usucapión.....	351
259. El tiempo en el evento de la prescripción extintiva o liberatoria .....	352
260. Notas esenciales de la prescripción adquisitiva .....	371
261. Primera: la prescripción es una institución de carácter dispositivo .....	371
262. Razones por las que debe ser alegada la prescripción.....	371
263. Alegación de la prescripción como acción o como excepción.....	372
264. Antecedentes normativos de la alegación de la prescripción.....	375
265. Alegación de la prescripción en el régimen de la Ley 791 de 2002 .....	377
266. Segunda: la prescripción es irrenunciable y de orden público .....	379
267. Concepto de orden público .....	380
268. Orden público y derecho público.....	382
269. Orden público y buenas costumbres.....	383
270. La prescripción y su declaración .....	386

271. Tercera: carácter universal de la prescripción.....	392
272. Demandas de inconstitucionalidad contra el artículo 413 del Código de Procedimiento Civil.....	401

#### SECCIÓN IV

#### LA PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA

273. Procedencia .....	405
274. Requisitos de la prescripción adquisitiva.....	405
275. Bienes susceptibles de usucapón .....	407
276. Bienes no susceptibles de usucapón .....	408
276.1. Derechos .....	408
276.2. Cosas.....	410
277. Características de la usucapón .....	411
278. La naturaleza esencial de todas las prescripciones adquisiti- vas es idéntica.....	413
279. Diferencias esenciales entre las distintas clases de prescrip- ción adquisitiva .....	413
280. Interrupción de la prescripción adquisitiva .....	414
281. Interrupción natural de la prescripción adquisitiva .....	414
282. Interrupción natural de la prescripción, de la primera especie .....	415
283. La interrupción natural de la primera especie no es un caso de suspensión .....	416
284. Interrupción natural de la prescripción de la segunda especie.....	416
285. Conclusiones sobre la interrupción natural de la prescripción adquisitiva.....	417
286. Interrupción civil de la prescripción adquisitiva .....	418
287. Ineficacia de la interrupción civil de la prescripción adquisitiva.....	420
288. Interrupción de la prescripción adquisitiva entre comuneros.....	420
289. Interrupción natural de la prescripción entre comuneros .....	422
290. Interrupción civil de la prescripción entre comuneros .....	423
291. Interrupción de la prescripción extintiva .....	423

292. Interrupción natural de la prescripción extintiva .....	423
293. Interrupción civil de la prescripción extintiva .....	423
294. Supuestos de la interrupción natural y civil de la prescripción extintiva .....	424
295. Inoperancia de la interrupción de la prescripción extintiva .....	424
296. Operancia de la interrupción de la prescripción extintiva .....	424
297. Consecuencias de la interrupción de la prescripción extintiva .....	425
298. Interrupción de la prescripción en las obligaciones manco- comunadas.....	425

## SECCIÓN V

### PRESCRIPCIÓN ORDINARIA Y EXTRAORDINARIA

299. La prescripción ordinaria.....	427
300. Posesión regular en la prescripción ordinaria .....	427
301. El tiempo en la prescripción ordinaria .....	428
302. Cómputo del tiempo de la prescripción ordinaria .....	428
303. Suspensión de la prescripción adquisitiva ordinaria.....	429
304. La suspensión es propia de la posesión regular y la prescrip- ción ordinaria .....	431
305. Quiénes están amparados con la suspensión de la prescrip- ción adquisitiva .....	431
306. Finalidad de la suspensión de la prescripción ordinaria.....	432
307. La prescripción entre cónyuges. Suspensión.....	433
308. Alegación de la suspensión en la prescripción adquisitiva ordinaria.....	436
309. Crítica a la suspensión de la prescripción ordinaria.....	436
310. Identidades y diferencias entre los fenómenos de la interrup- ción y la suspensión .....	436
311. La prescripción extraordinaria .....	438
312. Posesión irregular y prescripción extraordinaria .....	439
313. La prescripción extraordinaria es la verdadera y auténtica usucapión .....	441

314. El tiempo en la prescripción extraordinaria .....	441
315. Identidades y diferencias entre la prescripción ordinaria y la extraordinaria.....	442

## SECCIÓN VI

### PRESCRIPCIONES ESPECIALES

316. Prescripción entre comuneros.....	445
317. Tesis en contra de la prescripción entre comuneros.....	447
318. Tesis a favor de la prescripción entre comuneros.....	447
319. La prescripción entre comuneros en la jurisprudencia colombiana.....	448
320. Evolución jurisprudencial sobre la prescripción entre comuneros .....	449
321. La prescripción entre comuneros es una usucapión especial.....	450
322. Conclusión sobre prescripción entre comuneros .....	451
323. Prescripción especial de servidumbres.....	453
324. Servidumbres positivas y negativas .....	453
325. Servidumbres aparentes e inaparentes.....	454
326. Servidumbres continuas y discontinuas .....	454
327. Concepto de predio en el régimen de las servidumbres .....	454
328. Clasificación adicional de las servidumbres .....	454
329. Importancia práctica de la clasificación de las servidumbres .....	454
330. Posesión y prescripción de servidumbres.....	455
331. Tiempo de ley en la prescripción de las servidumbres.....	455
332. Exigencias para la existencia de una servidumbre .....	456
333. Perfeccionamiento de la adquisición de una servidumbre por prescripción .....	456
334. Características de la usucapión de servidumbres.....	456
335. La prescripción adquisitiva y el modo de ejercerse una servidumbre .....	456
336. Prescripción de la herencia .....	457
337. Prescripción de las viviendas de interés social .....	458

338. La caducidad, la prescripción extintiva y el efecto extintor de la prescripción adquisitiva.....	462
339. Prueba de la prescripción.....	465