

346.435
V15 P
1968
CJ-L

R-6197

ARTURO VALENCIA ZEA

LA POSESION



EDITORIAL TEMIS BOGOTA, D. E.

1968

INDICE

	PÁG.
Introducción	1

TITULO PRIMERO

BASES GENERALES DE LA TEORIA DE LA POSESION

1. Enunciación de las bases generales	11
---	----

CAPÍTULO I

RELACIONES MATERIALES DEL HOMBRE CON LA NATURALEZA

2. Importancia de estas relaciones	12
3. Toda relación material del hombre con la naturaleza ha de ser voluntaria	13
4. Precisión de términos	15
5. Elemento esencial de las relaciones posesorias: el poder de hecho	17
6. Pluralidad de poderes de hecho sobre una misma cosa	21

CAPÍTULO II

LA VOLUNTAD EN LA POSESION

7. Intervención de la voluntad en las relaciones posesorias	24
8. La antigua doctrina germana sobre ausencia de voluntad en las relaciones posesorias	27
9. La moderna doctrina alemana	30
10. La voluntad posesoria en el derecho comparado	32
11. Exteriorización de la voluntad posesoria	35
12. De la capacidad posesoria de las personas físicas	38
13. Capacidad posesoria de las personas jurídicas	41

CAPÍTULO III

DEL OBJETO DE LA RELACION POSESORIA

	PÁG.
14. Consideración general	44
<i>I.—Las cosas de la naturaleza como objeto de la posesión</i>	
15. Del concepto de cosa	45
16. Las cosas son parte de la naturaleza no libre	48
17. Delimitación y autonomía de las cosas	51
18. Posesión sobre cosas singulares y cosas universales	52
19. Posesión sobre cosas principales, partes integrantes y pertenencias	55
<i>II.—Posesión de objetos que no son cosas</i>	
20. Posesión de derechos	56
21. Observación especial para la posesión de derechos familiares. Posesión notoria de estados civiles	60
22. Posesión de la herencia	61
23. ¿Existe la posesión de objetos inmateriales?	63
24. Conclusión sobre el objeto de la relación posesoria	64

TITULO SEGUNDO

NOCION DE LA POSESION EN DERECHO CIVIL
COMPARADO ACTUAL

25. Observación general sobre las fuentes	65
---	----

CAPÍTULO I

LA POSESION EN EL DERECHO ROMANO

26. El sistema posesorio romano según SAVIGNY	67
27. De la posesión originaria y de la derivada	69
28. De la "juris quasi possessio"	71
29. La posesión romana según R. VON IHERING	72
30. Comparación de las dos teorías	75
31. Resultados y conclusiones sobre la doctrina romana	78

CAPÍTULO II

SUPERVIVENCIA DE LA "POSSESSIO" ROMANA EN LOS
PAISES EUROPEOS

	PÁG.
32. Las tres principales corrientes romanísticas	82
33. La posesión en el derecho de las pandectas	86
34. La "possessio" romana y el Código de Napoleón	88
35. La "possessio" romana y el derecho español	94

CAPÍTULO III

SUPERVIVENCIA DE LA POSESION ROMANA EN LAS
LEGISLACIONES LATINOAMERICANAS

36. Antecedentes	97
37. Ideas esenciales de la posesión en el Código Civil de Bello	98
38. La posesión en el derecho argentino	101
39. Código Civil de Venezuela y otros códigos latinos	103

CAPÍTULO IV

LA POSESION EN EL DERECHO ALEMAN

40. Antecedentes del sistema posesorio germano	105
41. "Gewere" y "possessio"	107
42. Ideas generales del sistema posesorio alemán	109
43. Del servidor de la posesión ajena	116
44. Posesión de propietario (en nombre propio) y posesión en nom- bre ajeno	121
45. Posesión inmediata y posesión mediata	122
46. Apreciación crítica del sistema posesorio germano	126

CAPÍTULO V

SISTEMAS LEGISLATIVOS DERIVADOS DIRECTAMENTE
DEL ALEMAN

47. Influjo del derecho alemán en el derecho civil contemporáneo	129
48. El sistema posesorio del Código Civil suizo	130
49. La posesión germana en los códigos de Turquía, Grecia y Liechtenstein	133
50. La posesión en el Código Civil del Brasil	134
51. La posesión en el Código Civil del Perú	136

	PÁG.
52. La posesión en el Código Civil de México	138
53. La posesión en el proyecto de nuevo Código Civil argentino ...	140
54. La posesión en el proyecto de Código Civil colombiano	143
55. Códigos civiles de Japón y Siam	144

CAPÍTULO VI

LA POSESION EN EL CODIGO CIVIL ITALIANO DE 1939-1942

56. Antecedentes e ideas generales	146
57. Elementos esenciales de la relación posesoria	147
58. Relaciones jurídicas de simple detentación	152
59. El instrumento o sirviente de la posesión	152
60. Los sistemas italiano, romano y germano	153

CAPÍTULO VII

IDEAS SUMARIAS SOBRE LA POSESION ANGLONORTEAMERICANA

61. Explicación preliminar	155
62. Posesión y "personal property"	156
63. Posesión y "real property"	158
64. El sistema inglés y el germano	158

CAPÍTULO VIII

LA POSESION EN RUSIA Y EN LAS DEMOCRACIAS POPULARES

65. Explicaciones preliminares	160
66. Propiedad socialista y propiedad personalista	165
67. La doctrina general de la posesión	168

CAPÍTULO IX

SINTESIS DE LA POSESION EN DERECHO CIVIL ACTUAL

68. Concepto general	169
69. Clasificación general de la posesión	173
70. Posesión en nombre propio	174
71. Posesión en nombre ajeno	176
72. Resumen de esta primera clasificación	177
73. Posesión mediata e inmediata	178

TITULO TERCERO

AUTONOMIA, FUNDAMENTO Y NATURALEZA
DE LA POSESION

	PÁG.
74. Plan de exposición	179

CAPÍTULO I

AUTONOMIA DE LA TEORIA DE LA POSESION

75. El sentido de la cuestión	180
76. Titularidad y ejercicio de los derechos	181
77. Los poderes de hecho no son consecuencia necesaria de la titularidad de un derecho	184

CAPÍTULO II

POR QUE SE PROTEGE LA POSESION

78. Consideración general sobre los motivos de la protección posesoria	187
--	-----

I.—*Doctrinas que miran el interés de los poseedores*

79. Presunción de legitimidad de cada relación posesoria	189
80. Crítica del sistema romano	194
81. La teoría de la voluntad y de la personalidad	199

II.—*Doctrinas que consultan la "utilidad social"*

82. El valor de la "utilidad social"	201
83. La posesión y la "paz social"	201
84. La posesión y la explotación económica de los bienes	203
85. Conclusiones generales	204

CAPÍTULO III

NATURALEZA JURIDICA DE LA RELACION POSESORIA

86. Consideración general	207
87. Punto de partida: la tesis de SAVIGNY	208
88. ¿Son posibles las relaciones jurídicas del hombre con las cosas?	209
89. La relación posesoria es un derecho real provisional	214

TITULO CUARTO

ADQUISICION, PRUEBA Y PERDIDA DE LA POSESION

	PÁG.
90. Necesidad de las materias de este titulo	219

CAPÍTULO I

ADQUISICION DE LA POSESION

91. Adquisición originaria	220
92. Adquisición derivativa de la posesión	222
93. I.—Adquisición derivativa por acto entre vivos	223
94. La sucesión derivativa de la posesión por acto entre vivos supone la entrega corporal de la cosa. Excepciones	225
95. Adquisición de la posesión mediante representante	228
96. II.—Adquisición derivativa por causa de muerte	229
97. El valor del sistema alemán	232
98. El sistema francés de la "saisine"	235
99. El sistema italiano sobre trasmisión de la posesión hereditaria	238
100. Conclusión sobre la trasmisión hereditaria de la posesión ...	240
101. III.—Reglas que dominan toda adquisición derivativa de posesión	242
102. Condiciones de la continuación de posesión	244
103. El adquirente puede comenzar una posesión nueva o continuar la de sus antecesores	246

CAPÍTULO II

DE LA PRUEBA DE LA POSESION

104. Importancia de la prueba de la posesión	255
105. El sistema de IHERING sobre la prueba de la posesión	256
106. La prueba de las relaciones posesorias en derecho civil actual	258
107. La causa de la relación posesoria determina su calidad o clase	260
108. Cuando no es posible determinar la calidad posesoria por la causa, se recurre a una presunción	263
109. Una relación posesoria actual y una remota hacen presumir la intermedia	266
110. La relación posesoria tiende a conservar su calidad inicial ...	267
111. Transformación de la relación posesoria	270
112. Recapitulación de las reglas principales sobre prueba de las relaciones posesorias	275

CAPÍTULO III

CONSERVACION Y PERDIDA DE LA POSESION

	PÁG.
113. Observación preliminar	277
114. I.—Pérdida voluntaria de la posesión	278
115. II.—Pérdida involuntaria de la posesión	278

TITULO QUINTO

EFECTOS GENERALES DE LA POSESION

116. Toda posesión es protegida jurídicamente	283
---	-----

CAPÍTULO I

PROTECCION DE LA POSESION MEDIANTE LA ACCION DIRECTA

117. Noción general de la acción directa	285
118. Requisitos de la "legítima defensa"	286
119. La legítima defensa de la posesión y recuperación en derecho civil alemán	287
120. Legítima defensa de la posesión y recuperación en el derecho civil suizo	290
121. Legítima defensa y recuperación en derecho argentino	291
122. Legítima defensa en derecho peruano y brasileño	293
123. Legítima defensa en el proyecto de Código Civil colombiano ..	293
124. Resumen de la doctrina sobre legítima defensa	294

CAPÍTULO II

LAS ACCIONES POSESORIAS EN EL ANTIGUO DERECHO

(Derecho romano, derecho canónico y derecho de los glosadores)

125. Noción y antecedentes históricos	296
126. El antiguo derecho romano	297
127. Interdictos "retinendae possessionis"	299
128. Interdicta recuperandae possessionis	300
129. Deficiencias del derecho romano y su perfeccionamiento	303
130. Condictio ex canone redintègranda	304
131. Possessorium summariissimum	306

CAPÍTULO III

LAS ACCIONES POSESORIAS EN DERECHO CIVIL ACTUAL

	PÁG.
132. Idea esencial de los sistemas actuales	307
133. I.—Sistema alemán y sistemas derivados del mismo	308
134. Reglas comunes a las pretensiones posesorias del derecho alemán	310
135. El sistema suizo sobre acciones posesorias	312
136. Sistema de los Códigos del Perú, Brasil, México y proyecto de Código argentino	313
137. Las acciones posesorias en el proyecto de Código Civil colombiano	317
138. II.—El sistema español	318
139. El sistema del Código de Venezuela de 1942	321
140. III.—Sistemas derivados del romano y del canónico	322
141. El sistema francés	323
142. El sistema del Código Civil de Bello	327
143. El sistema del Código Civil argentino	331
144. IV.—El sistema italiano del Código de 1942	332
145. V.—El sistema anglonorteamericano	335
146. VI.—Síntesis del derecho comparado sobre acciones posesorias	338

TITULO SEXTO

EFECTOS ESPECIALES DE LA POSESION

147. Enunciación	343
------------------------	-----

CAPÍTULO I

POSESION DE BUENA Y DE MALA FE

I.—*Características de la buena fe*

148. Noción de la buena fe	345
149. La buena fe y la teoría del error	348
150. La buena fe tiene carácter personal	351
151. Momento en que se aprecia la buena fe	353
152. La buena fe se presume; la mala fe debe probarse	357

II.—*Efectos jurídicos de la posesión de buena fe*

	PÁG.
153. Enunciación de estos efectos	358
154. A) El poseedor de buena fe hace suyos los frutos; no así el de mala fe	359
155. El campo de aplicación de la regla general	363
156. Tiempo al cual se refiere la restitución o conservación de los frutos	367
157. Determinación de la cuantía de los frutos	369
158. B) Indemnizaciones que debe el poseedor en razón de daños o de pérdidas de la cosa	370
159. C) Indemnizaciones que tiene derecho a reclamar el poseedor	373
160. Problema de la indemnización de las anteriores clases de gastos o mejoras al poseedor	377
161. Los gastos en sus relaciones con los frutos, y momento en que deben existir	379
162. Crítica del reglamento de la indemnización por gastos o mejoras	383

CAPÍTULO II

LA POSESION DE COSAS MUEBLES Y SUS EFECTOS

163. Reglamentación especial de la posesión de muebles y de inmuebles	385
---	-----

I.—*El sistema germano y los derivados del mismo*

164. Orientación general de este sistema y su origen	388
165. El sistema del Código Civil de 1900	389
166. Sistemas jurídicos derivados del alemán	393

II.—*El sistema francés*

167. Los antecedentes históricos	398
168. El sistema del Código Civil de 1804	400
169. Sistemas jurídicos derivados del francés	402

III.—*Sistemas prusiano, angloamericano y del Código de Bello*

170. Orientación general de estos sistemas	408
171. El viejo sistema del Código Civil de Prusia	409
172. El sistema angloamericano	412
173. El sistema del Código Civil de Bello	413
174. El proyecto de Código Civil colombiano	416

IV.—*El sistema del Código Civil italiano de 1942*

	PÁG.
175. Orientación general del nuevo sistema italiano	417
176. Exposición del sistema del nuevo Código italiano	419

V.—*Conclusión*

177. Principio esencial que gobierna la posesión de muebles en el derecho civil actual	424
--	-----

CAPÍTULO III

LA POSESION DE COSAS INMUEBLES

178. La posesión inmobiliaria no produce los mismos efectos que la posesión mobiliaria	428
179. La propiedad inmueble y la relación posesoria	428
180. ¿Qué relaciones hay, entonces, entre titularidad de inmuebles y posesión de los mismos?	432
181. Titularidad y relación posesoria en el Código Civil austriaco de 1811	434
182. El antiguo sistema español de posesión tabular o inscrita ...	436
183. La posesión inscrita en el Código Civil de Bello	438
184. El Código Civil colombiano y la posesión inscrita	440
185. La posesión inscrita en el derecho chileno	442
186. El valor de la titularidad y de la posesión inmobiliaria en derecho civil actual	443

TITULO SETIMO

PRESCRIPCION ADQUISITIVA O USUCAPION

(Efectos especiales de la posesión que corresponde al ejercicio de derechos reales)

CAPÍTULO I

REGLAS GENERALES

187. Influencias del tiempo en la formación o extinción de los derechos patrimoniales	448
---	-----

	PÁG.
188. Fundamentos jurídicos de la usucapión	451
189. Usucapión de muebles y de inmuebles	453
190. Clases de usucapión inmobiliaria	455

CAPÍTULO II

PRESCRIPCIÓN ORDINARIA DE INMUEBLES

191. Enunciación de los supuestos esenciales de la prescripción ordinaria	457
192. I.—El requisito de la buena fe	457
193. II.—Trasmisión formal de la propiedad (justo título o título idóneo de transferencia)	458
194. La suerte del "titulus" y el "modus" en derecho civil actual	463
195. La transmisión formal de la propiedad inmueble implica en derecho comparado la "inscripción" en libros de registro	468
196. III.—Duración simultánea de la posesión y de la inscripción	477
197. IV.—Conclusiones sobre prescripción ordinaria de inmuebles	478

CAPÍTULO III

PRESCRIPCIÓN EXTRAORDINARIA

198. Consideración general	480
199. Requisitos de la prescripción extraordinaria	481
200. Derecho civil comparado sobre prescripción extraordinaria ...	482
201. Régimen especial del derecho alemán y del derecho suizo ...	484

TÍTULO OCTAVO

SINTESIS DE LA TEORIA DE LA POSESION
EN DERECHO COMPARADO

202. La tradición y el progreso en derecho posesorio	489
203. Precisión del concepto y del objeto de la posesión	491
204. Toda relación material que implique un dominio de la voluntad es posesión	493
205. Toda relación posesoria es protegida jurídicamente	494
206. Fundamento de la protección posesoria	498
207. La posesión de buena fe produce efectos especiales	499

	PÁG.
208. Clasificación de las relaciones posesorias y valor del derecho romano	500
209. El progreso jurídico en materia de posesión de cosas muebles	502
210. La posesión de cosas muebles	507
211. El instituto de la usucapión y su decadencia	507
212. Teoría general y teoría especial de la posesión	509