

MARCO GERARDO MONROY CABRA

Ex presidente de la Comisión Interamericana de Derechos
Humanos, ex magistrado, académico y catedrático.

DERECHO DE FAMILIA Y DE MENORES

ACTUALIZADA - CON LA NUEVA CONSTITUCIÓN

Segunda edición



Santa Fe de Bogotá — Colombia

1991

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Introducción	VII
SENTENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA	
Sala plena	
Código del Menor (decreto 2737 de 1989). Análisis de las numerosas normas acusadas y otros aspectos	X
Expediente número 2246, sentencia 81	XI
I. <i>Antecedentes</i>	XI
II. <i>Texto</i>	XII
III. <i>La demanda</i>	XII
IV. <i>El concepto fiscal</i>	XII
V. <i>Consideraciones de la Corte</i>	XII
A) <i>Competencia</i>	XII
B) <i>Análisis</i>	XII
1. El defensor de familia. Funciones	XII
a) <i>Lineamientos generales</i>	XII
b) <i>Conciliaciones</i>	XIII
c) <i>A falta de conciliación</i>	XIV

	Pág.
d) <i>Adopción</i>	XIV
e) <i>Asuntos penales</i>	XVI
f) <i>Funciones de policía</i>	XVII
g) <i>Comisiones</i>	XVII
h) <i>Funciones asignadas</i>	XVIII
i) <i>Medidas en caso de abandono o peligro</i> ..	XVIII
j) <i>Alimentos</i>	XIX
k) <i>Allanamientos</i>	XX
2. Debido proceso	XXIII
3. Homologación	XXVI
4. Sanciones	XXVIII
5. Irrevocabilidad de la adopción	XXIX
6. Tránsito de legislación	XXX
7. Adopción. Pruebas	XXXI
8. Adopción. Entidades autorizadas	XXXI
9. Alimentos. Pruebas	XXXIII
10. Alimentos. Inasistencia	XXXIII
11. Defensor de familia. Requisitos	XXXIII
12. Permisos para salir del país	XXXIV
<i>La acusación</i>	XXXIV
<i>Criterio de la Corte</i>	XXXIV
13. Jurisdicción de familia	XXXVII
14. Edad de los inimputables	XXXVII
15. Creación de cargos	XXXIX

INDICE GENERAL

LIX

Pág.

VI. <i>Decisión</i>	XL
A) <i>Disposiciones inexecutable</i>	XL
B) <i>Disposiciones executable</i>	XL

SALVAMENTO DE VOTO DEL CONJUEZ
DOCTOR HUGO PALACIOS MEJÍA

1. <i>Debido proceso: el defensor de familia como apoderado de los adoptantes</i>	XLIV
2. <i>La dirección de las relaciones diplomáticas</i>	XLVI
3. <i>El condicionamiento de la facultad reglamentaria</i>	XLVIII

SALVAMENTO DE VOTO DE LOS MAGISTRADOS
DAZA ÁLVAREZ, JARAMILLO SCHLOSS, MARÍN
NARANJO, MÉNDEZ ARANGO Y
ROMERO SIERRA

Generalidades	XLIX
---------------------	------

SALVAMENTO DEL MAGISTRADO
GUSTAVO GÓMEZ VELÁSQUEZ

Razonamientos	LI
---------------------	----

CAPÍTULO I

NOCIONES GENERALES

1. Concepto	1
2. Naturaleza jurídica de la familia	3
3. Origen de la familia	5

	Pág.
4. Reglamentación legal de la familia en Colombia . . .	8
5. La definición de la familia	9
1º) <i>El criterio de autoridad</i>	9
2º) <i>El criterio del parentesco</i>	10
3º) <i>El criterio de la vocación sucesoral</i>	10
4º) <i>El criterio económico</i>	10
6. Las tres concepciones de la familia	11
7. Importancia social de la familia	12
8. Naturaleza del derecho de familia	13
a) <i>Teoría según la cual es parte del derecho público</i>	13
b) <i>Teoría según la cual es una tercera rama del derecho</i>	13
c) <i>Teoría según la cual forma parte del derecho social</i>	14
d) <i>Nuestra opinión</i>	14
9. Derecho de menores	15

CAPÍTULO II

EL PARENTESCO

1. Definición	17
2. Parentesco por consanguinidad	17
3. Líneas y grados	18
4. Efectos del parentesco por consanguinidad	20

	Pág.
5. Parentesco por afinidad	20
6. Efectos del parentesco de afinidad	22
7. Los cónyuges no son afines ni parientes	22
8. Parentesco en la adopción	22

CAPÍTULO III

LA FILIACIÓN LEGÍTIMA

1. Definición	23
2. Clases	23
3. Especies de filiación legítima: legitimidad y legiti- mación	24
4. Modalidades de la filiación extramatrimonial o ile- gítima	24
5. Especies de filiación adoptiva	25
6. Filiación legítima	25
A. <i>Concepto</i>	25
B. <i>Elementos de la legitimidad</i>	25
1º) <i>La maternidad</i>	25
2º) <i>Concepción durante el matrimonio</i>	26
3º) <i>Paternidad</i>	28
7. Acciones que conciernen a la filiación legítima ...	29
A. <i>Impugnación de la paternidad</i>	29
I. <i>Hijo nacido después de 180 días de cele- brado el matrimonio</i>	29

	Pág.
a) <i>Primera causal: imposibilidad física absoluta de acceso del marido a la mujer</i>	30
b) <i>Segunda causal: adulterio de la mujer</i>	31
B. <i>Impugnación ejercida por el marido con el consentimiento de la mujer</i>	31
C. <i>Impugnación ejercida por el hijo</i>	32
D. <i>Titulares de la acción de impugnación</i>	32
E. <i>Tiempo durante el cual se debe ejercer la acción de impugnación de la paternidad legítima</i>	33
1. <i>Casos en que la acción se puede ejercer en cualquier tiempo</i>	33
2. <i>Casos en que el marido debe ejercer la acción dentro de sesenta días</i>	33
F. <i>Excepción de ilegitimidad</i>	35
G. <i>Juicio de ilegitimidad</i>	35
II. <i>Hijo nacido al cabo de 300 días desde la disolución del matrimonio</i>	36
III. <i>Confusión de paternidades por pasar la mujer a otras nupcias</i>	37
IV. <i>Hijo concebido durante el matrimonio y nacido durante el divorcio o recién declarada la nulidad</i>	37
V. <i>Caso del hijo póstumo</i>	39
8. <i>Impugnación de la maternidad legítima</i>	40
A. <i>Causales de impugnación</i>	40
B. <i>Personas que pueden impugnar la maternidad</i> ..	41

	Pág.
C. <i>Plazos para impugnar la maternidad</i>	41
9. Acción de reclamación del estado de hijo legítimo	42

CAPÍTULO IV

LA LEGITIMACIÓN

1. Concepto	44
2. Especies de legitimación	44
A. <i>Hijos nacidos dentro del matrimonio pero concebidos fuera de él</i>	45
<i>Impugnación</i>	46
B. <i>Hijos concebidos y nacidos fuera del matrimonio</i>	46
C. <i>Reconocimiento en el acta de matrimonio</i>	47
D. <i>El problema de la firma de los contrayentes en las actas eclesiásticas</i>	47
E. <i>Legitimación por acto posterior al matrimonio</i>	48
1) <i>Legitimación por escritura pública</i>	49
2) <i>Legitimación por sentencia judicial</i>	49
3) <i>Efectos de la legitimación</i>	49
4) <i>Impugnación de la legitimación</i>	49

CAPÍTULO V

ACCIONES DE ESTADO

1. Concepto de estado	51
2. Fuentes del estado civil	51
3. Caracteres del estado civil	52

	Pág.
4. Acciones de impugnación y acciones de reclamación del estado civil	53
A. <i>Acciones de impugnación</i>	53
B. <i>Acciones de reclamación del estado civil</i>	53
5. Efectos de los fallos sobre filiación legítima	54

CAPÍTULO VI

FILIACIÓN NATURAL O EXTRAMATRIMONIAL

1. Historia legislativa	58
Clases en que se distinguían	59
a) <i>Naturales</i>	59
b) <i>Hijos de dañado y punible ayuntamiento</i>	59
c) <i>Hijos simplemente ilegítimos</i>	59
2. Concepto de “hijo natural o extramatrimonial” ...	60
3. Hijos naturales de mujer casada	61
<i>Primer caso</i>	61
<i>Segundo caso</i>	61
<i>Tercer caso</i>	61
4. Reconocimiento voluntario de la paternidad natural	62
5. Formas de reconocimiento	63
1) <i>Acta de nacimiento</i>	63
2) <i>Escritura pública</i>	64
3) <i>Testamento</i>	64

	Pág.
4) <i>Manifestación expresa y directa hecha ante juez</i>	64
6. Efectos del reconocimiento	65
7. Impugnación del reconocimiento de hijos naturales	66
<i>Primer caso</i>	66
<i>Segundo caso</i>	67
8. Investigación judicial de la paternidad natural ...	68
1. <i>Rapto</i>	69
2. <i>Seducción</i>	69
3. <i>Declaración inequívoca de paternidad mediante carta u otro escrito</i>	69
4. <i>Relaciones sexuales</i>	70
5. <i>Trato dado a la madre durante el embarazo</i> ...	73
6. <i>Posesión notoria del estado de hijo natural</i> ...	74
9. Ejercicio de la acción de investigación de la paternidad natural	75
1) <i>Titulares de la acción</i>	75
2) <i>Legitimación pasiva</i>	75
3) <i>Competencia</i>	76
4) <i>Recursos</i>	76
5) <i>Procedimiento</i>	76
6) <i>Caducidad de los efectos patrimoniales de la acción de filiación, muerto el padre</i>	78
7) <i>Efectos de la filiación extramatrimonial</i>	79

CAPÍTULO VII

LA ADOPCIÓN

	Pág.
1. Concepto	80
2. Origen	81
3. La adopción como institución de protección del menor	83
4. Adopción plena y adopción simple	85
5. Parentesco adoptivo	88
6. Legitimación adoptiva	90
7. Afiliación	92
8. La adopción en Colombia	92
A. <i>La adopción desde la expedición del Código Civil hasta la ley 140 de 1960</i>	92
B. <i>La ley 140 de 1960</i>	95
C. <i>La ley 5ª de 1975</i>	97
D. <i>La adopción en el Código del Menor</i>	98
1. <i>Concepto</i>	99
2. <i>Requisitos</i>	99
3. <i>Adopción conjunta</i>	100
4. <i>Por regla general, la adopción es de menores</i>	100
5. <i>Adopción de menores indígenas</i>	100
6. <i>Consentimiento para la adopción</i>	101
7. <i>La adopción requiere sentencia judicial</i> ...	102

	Pág.
8. <i>Efectos jurídicos de la adopción</i>	102
9. <i>Adopciones simples según la ley 5ª de 1975</i>	103
10. <i>Proceso de adopción</i>	103
I) <i>Legitimación para la adopción</i>	103
II) <i>Requisitos de la demanda</i>	104
III) <i>Preferencia</i>	105
IV) <i>Trámite</i>	106
V) <i>Suspensión del proceso</i>	106
VI) <i>Apelación y revisión</i>	106
VII) <i>Reserva</i>	106
VIII) <i>Muerte del adoptante</i>	107
IX) <i>Salida de Colombia</i>	107
X) <i>Seguimiento del menor en el exterior</i> ..	107
XI) <i>Programas de adopción</i>	107
9. <i>Adopción internacional</i>	108
10. <i>Derecho internacional privado</i>	109
1) <i>Sistema de la Convención de La Haya</i>	110
A. <i>Autoridad competente</i>	110
B. <i>Ley aplicable</i>	110
C. <i>Reconocimiento de las adopciones</i>	110
2) <i>Sistema de la Convención europea sobre adopción de niños</i>	111

	Pág.
3) <i>Tratado de Montevideo de 1889</i>	112
4) <i>Tratado de Montevideo de 1940</i>	112
5) <i>Código Bustamante</i>	113
6) <i>Tratado de derecho internacional privado entre Colombia y Ecuador de 1903</i>	114
7) <i>El Restatement of the Law of the Conflict of Laws</i>	114
8) <i>Las Naciones Unidas y la adopción</i>	114
9) <i>Convención interamericana sobre conflictos de leyes en materia de adopción de menores</i>	116
a) <i>Ámbito de aplicación</i>	116
b) <i>Ley aplicable</i>	116
c) <i>Efectos extraterritoriales de la adopción</i> ...	116
d) <i>Registro y publicidad</i>	117
e) <i>Normas uniformes sobre adopción</i>	117
f) <i>Competencia</i>	118
g) <i>Orden público</i>	119
h) <i>Efectos de las adopciones otorgadas conforme al derecho interno</i>	119
11. <i>La adopción en derecho comparado</i>	119

CAPÍTULO VIII

EL DERECHO DE ALIMENTOS

1. <i>Generalidades</i>	123
2. <i>Clasificaciones que pueden hacerse de los alimentos</i>	124

	Pág.
2 bis. Nuevo concepto de alimentos	125
3. Requisitos para tener derecho a reclamar alimentos	126
4. Personas a quienes se deben alimentos	127
1º) <i>Al cónyuge</i>	127
2º) <i>Alimentos para el divorciado o separado de cuerpos sin su culpa</i>	128
3º) <i>Alimentos para los descendientes</i>	129
4º) <i>Alimentos para los ascendientes</i>	129
5º) <i>Alimentos para los hermanos legítimos</i>	129
6º) <i>Alimentos para el donante</i>	129
7º) <i>Alimentos de la mujer grávida</i>	130
5. Orden en que procede la obligación de dar alimentos	130
6. Lo que se comprende en la prestación de alimentos	131
7. Comienzo de existencia, tasación y extinción de la obligación alimentaria	132
8. Pago de la obligación alimentaria	133
9. Características de la obligación de alimentos	134
10. Alimentos voluntarios	135
11. Proceso de alimentos de menores	135
I) <i>Conciliación</i>	135
II) <i>Ofrecimiento de alimentos</i>	136
III) <i>Proceso de alimentos de menores</i>	136

	Pág.
a) <i>Demandantes</i>	136
b) <i>Competencia</i>	136
c) <i>Requisitos de la demanda</i>	137
d) <i>Admisión y traslado de la demanda</i>	137
e) <i>Contestación de la demanda</i>	138
f) <i>Audiencia</i>	138
g) <i>Alimentos provisionales</i>	139
h) <i>Pruebas de oficio</i>	140
i) <i>Consecuencias del no cumplimiento de la obligación alimentaria</i>	140
j) <i>Custodia personal</i>	140
k) <i>Forma especial de pagar los alimentos</i> ...	140
l) <i>Acumulación de procesos</i>	141
ll) <i>Medidas cautelares</i>	141
m) <i>Acumulación de procesos de alimentos</i> ...	141
n) <i>Imposibilidad de demostrar ingresos del alimentante</i>	142
12. Alimentos regulados por el Código de Procedimiento Civil	142
13. Convención Interamericana sobre obligaciones alimentarias	143
I) <i>Vigencia</i>	143
II) <i>Objeto</i>	143
III) <i>Aplicación</i>	143

	Pág.
IV) <i>Calificación de la minoridad</i>	143
V) <i>Ley aplicable</i>	144
VI) <i>Competencia</i>	144
VII) <i>Exequátur de las sentencias extranjeras</i>	144
VIII) <i>Caución</i>	145
IX) <i>Medidas cautelares</i>	146

CAPÍTULO IX

DERECHOS Y OBLIGACIONES ENTRE PADRES E HIJOS

1. Patria potestad y autoridad paterna	147
2. Derechos y obligaciones entre padres e hijos	148
3. Cuidado personal de los hijos	149
4. Derechos de los padres sobre sus hijos	151
5. Obligaciones de los hijos para con sus padres	152
6. Delitos contra la asistencia alimentaria	152
7. Malversación y dilapidación de bienes	153
8. Ejercicio de la mendicidad mediante un menor	153
9. Adopción ilegal	154
10. Terminación de los derechos de autoridad familiar	154

CAPÍTULO X

LA PATRIA POTESTAD

1. Concepto	156
2. Naturaleza de la patria potestad	157

	Pág.
3. Proceso histórico de la patria potestad	157
4. La patria potestad en Colombia	160
5. Régimen vigente	163
6. Sujeto de la patria potestad	163
7. Atributos de la patria potestad	164
A. <i>Usufructo</i>	164
I. <i>Régimen de peculios</i>	166
a) <i>Peculio profesional o industrial</i>	166
b) <i>Peculio adventicio ordinario</i>	166
c) <i>Peculio adventicio extraordinario</i>	167
II. <i>Extinción del usufructo legal</i>	168
B. <i>Administración legal</i>	168
C. <i>Representación del hijo de familia</i>	170
8. Suspensión y pérdida de la patria potestad	172
9. La emancipación	173
A. <i>Emancipación voluntaria</i>	173
B. <i>Emancipación legal</i>	173
C. <i>Emancipación judicial</i>	174
10. Habilitación de edad	174

CAPÍTULO XI

LOS ESPONSALES

1. Concepto y antecedentes	175
2. Definición	177
3. Regulación jurídica	177

CAPÍTULO XII

CONSIDERACIONES GENERALES
SOBRE EL MATRIMONIO

	Pág.
1. Definición y fines del matrimonio	180
2. Historia	182
3. Caracteres	185
a) <i>La unidad</i>	185
b) <i>Monogamia</i>	185
c) <i>Permanente</i>	185
d) <i>Legalidad</i>	185
4. Naturaleza jurídica	185
a) <i>Matrimonio como institución</i>	185
b) <i>Matrimonio como contrato</i>	186
c) <i>Concepción mixta</i>	188
d) <i>Matrimonio como acto jurídico-condición</i>	188
e) <i>Acto jurídico familiar</i>	188
5. El matrimonio en el derecho canónico	189
6. Régimen del matrimonio en Colombia	191
7. Celebración del matrimonio civil	200
I) <i>Competencia</i>	200
II) <i>Solicitud y requisitos</i>	200
III) <i>Edicto</i>	201
IV) <i>Escritura pública</i>	202

	Pág.
V) <i>Inscripción</i>	202
VI) <i>Oposición</i>	202
VII) <i>Inactividad</i>	203
VIII) <i>Matrimonio por apoderado</i>	203
IX) <i>Matrimonio "in extremis"</i>	203
X) <i>Matrimonio de extranjero no domiciliado en Colombia</i>	203

CAPÍTULO XIII

REQUISITOS PARA LA EXISTENCIA DEL MATRIMONIO

1. Requisitos de existencia y validez	204
2. Nulidad e inexistencia	205
3. Simulación en el matrimonio	208
a) <i>Doctrina que no acepta la simulación en el matrimonio</i>	208
b) <i>Tesis que admite la simulación en el matrimonio</i>	209
4. Consecuencias de la inexistencia	210

CAPÍTULO XIV

CONDICIONES DE FONDO Y DE FORMA PARA LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO

1. Clasificación	212
2. Requisitos de fondo	213

	Pág.
A. <i>Diferencia de sexo en los contrayentes</i>	213
B. <i>Edad de la pubertad</i>	214
C. <i>Consentimiento de los contrayentes</i>	215
3. Requisitos negativos de fondo	217
a) <i>Inexistencia de vínculo matrimonial en los contrayentes</i>	217
b) <i>Inexistencia de parentesco entre los cónyuges</i> . .	217
c) <i>Adulterio de la mujer</i>	217
d) <i>Homicidio del cónyuge</i>	218
4. Impedimentos impeditivos o meras prohibiciones . .	218
5. Requisitos de forma anteriores a la celebración del matrimonio	219
6. Requisitos de forma para la celebración del matrimonio	221
7. Matrimonio por apoderado	222
8. Matrimonio “in extremis”	223
9. Prueba del matrimonio	224

CAPÍTULO XV

EFECTOS PERSONALES DEL MATRIMONIO

1. Efectos del matrimonio	226
2. Obligaciones y derechos entre cónyuges	226
a) <i>Cohabitación</i>	226
b) <i>Fidelidad</i>	227
c) <i>El socorro y la ayuda mutuas</i>	228

	Pág.
3. Deberes derivados implícitamente del matrimonio . .	229
4. Supresión de la potestad marital	230
5. Obligación de fidelidad entre cónyuges separados de cuerpos	230

CAPÍTULO XVI

NULIDAD DEL MATRIMONIO

1. Conceptos	231
2. Clasificación de las nulidades	232
3. El error	233
4. La violencia	234
5. Nulidad por falta de capacidad	235
6. Incompetencia de los funcionarios	235
7. Nulidad por enfermedad mental	235
8. Efectos de la declaración de nulidad	236
9. El impropiamente denominado matrimonio putativo	237
10. Existencia del consentimiento	239
11. Procedimiento para la nulidad del matrimonio civil	240
1. <i>Prueba del matrimonio</i>	240
2. <i>Intervención de padres o guardadores de los cón-</i> <i>yuges</i>	240
3. <i>Agente del ministerio público</i>	240
4. <i>Alimentos provisionales</i>	241
5. <i>Contenido de la sentencia de nulidad</i>	241
6. <i>Nulidad de matrimonio católico</i>	242
7. <i>Medidas cautelares en procesos de nulidad de</i> <i>matrimonio civil</i>	242

CAPÍTULO XVII

X

MATRIMONIO Y CONCORDATO

Pág.

1. El matrimonio según el Concordato de 1887 243
2. Régimen matrimonial en el Concordato de 1973 . . . 244

CAPÍTULO XVIII

X

MATRIMONIO CIVIL DE COLOMBIANOS
EN EL EXTERIOR

1. Matrimonio por lo civil en el exterior, de los católicos libres sin apostatar (Concordato de 1887) . . . 246
 - I) *Tesis de la validez* 246
 - II) *Teoría de la inexistencia* 247
 - III) *Tesis de la nulidad* 248
 - IV) *Tesis del fraude a la ley* 249
2. Matrimonio de colombianos en el exterior (Concordato de 1973) . . . , 250
3. Matrimonio en los países signatarios del Tratado de derecho civil internacional de Montevideo, de 1889, al cual adhirió Colombia por la ley 40 de 1933 . . . 250
4. Matrimonio en el Tratado Colombo-ecuatoriano de derecho internacional privado, aprobado por la ley 13 de 1905 y vigente desde el 13 de julio de 1907 251
5. Matrimonio en el Código Bustamante 252
6. Matrimonio de extranjeros ante agentes diplomáticos y consulares respectivos 254
7. Matrimonio en el exterior de colombianos casados en Colombia 254
8. ¿Es bigamo el colombiano católico que se casa por lo civil en el exterior? 258

	Pág.
9. ¿Puede un colombiano casado por lo católico, antes de la ley 1ª de 1976, divorciarse vincularmente en el exterior?	260
10. Divorcio en el exterior, según la ley 1ª de 1976 ...	261
<i>Ley 1ª de 1976, art. 13</i>	261
<i>Ibidem, art. 14</i>	262

CAPÍTULO XIX

DIVORCIO DE MATRIMONIO CIVIL

1. Antecedentes	264
2. Disolución del matrimonio civil	264
3. Matrimonio civil y matrimonio canónico	265
4. Evolución histórica del divorcio	265
5. Concepciones acerca del divorcio	267
6. Causas de divorcio	267
<i>Causal primera</i>	268
a) <i>Consentimiento del adulterio</i>	269
b) <i>Provocación del adulterio</i>	270
c) <i>Condonación del adulterio</i>	270
d) <i>Compensación de adulterios</i>	270
<i>Causal segunda</i>	271
<i>Causal tercera</i>	272
<i>Causal cuarta</i>	274
<i>Causal quinta</i>	274
<i>Causal sexta</i>	275
<i>Causal séptima</i>	276
<i>Causal octava</i>	277
<i>Causal novena</i>	277

	Pág.
7. Procedimiento para decretar el divorcio	278
A) <i>Competencia</i>	278
B) <i>Medidas cautelares</i>	278
C) <i>Partes en el proceso de divorcio</i>	280
D) <i>Legitimación</i>	280
E) <i>Procedimiento</i>	281
F) <i>Pruebas</i>	281
G) <i>Contenido de la sentencia</i>	281
H) <i>Registro de la sentencia</i>	282
I) <i>Terminación del proceso</i>	282
J) <i>Requisitos para la prosperidad de la pretensión</i>	282
K) <i>Justificación moral del divorcio</i>	282
L) <i>Caducidad de la pretensión de divorcio</i>	284
LL) <i>Efectos de la sentencia que decreta el divorcio</i>	285
8. Divorcio de matrimonio civil ante notario	287
1) <i>Requisitos</i>	288
2) <i>Efectos</i>	288
3) <i>Documentos que se deben protocolizar con la escritura de divorcio</i>	288
4) <i>Sociedad conyugal</i>	288
5) <i>Registro</i>	288
6) <i>Posibilidad de modificar el acuerdo de los cón- yuges</i>	289
7) <i>Divorcio por mutuo acuerdo cuando hay menores</i>	289

CAPÍTULO XX

	Pág.
SEPARACIÓN DE CUERPOS Y DE BIENES	
1. Separación de cuerpos	290
a) <i>Competencia</i>	290
b) <i>Procedimiento</i>	290
c) <i>Causales</i>	291
d) <i>Normas específicas de la separación de cuerpos</i>	291
e) <i>Procedimiento</i>	293
I. <i>Trámite</i>	293
II. <i>Aplicación de normas</i>	293
III. <i>Reconciliación después de la sentencia</i> ...	293
IV. <i>Aplicación del Concordato</i>	293
V. <i>Divorcio y separación de cuerpos</i>	293
VI. <i>Finalidad de la reforma</i>	294
f) <i>Efectos de la separación de cuerpos</i>	294
g) <i>¿Qué causales se aplican en el proceso de separación de cuerpos de matrimonio canónico?</i>	296
1) <i>Antecedentes</i>	296
2) <i>Regulación colombiana</i>	296
3) <i>Causales</i>	298
2. Separación de cuerpos de matrimonio civil ante notario	303
1) <i>Competencia</i>	303
2) <i>Efectos</i>	303
3) <i>Forma</i>	303
4) <i>Contenido de la escritura pública</i>	303

	Pág.
5) <i>Documentos que deben protocolizarse con la escritura</i>	304
6) <i>Modificación del acuerdo entre los cónyuges</i> ...	304
7) <i>Copia al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar</i>	304
3. Separación de bienes	304
a) <i>Procedimiento</i>	304
I. <i>Trámite</i>	304
II. <i>Legitimación</i>	304
III. <i>Medidas cautelares</i>	305
IV. <i>Disolución y liquidación de la sociedad conyugal ante notario</i>	305
V. <i>Liquidación de herencias y sociedades conyugales vinculadas a ellas ante notario</i> ...	305
b) <i>Renuncia de gananciales</i>	306
c) <i>Modificación del ord. 2º del art. 1796 del C. C.</i>	306
d) <i>Causales para pedir la separación de bienes</i> ...	307
e) <i>Disolución y liquidación de la sociedad conyugal</i>	310
f) <i>Matrimonios en el exterior</i>	317
g) <i>En los procesos de divorcio, separación de cuerpos y separación de bienes no procede el allanamiento</i>	319
h) <i>Separación de hecho</i>	320
i) <i>Proceso verbal sumario para ciertos asuntos de familia</i>	323



CAPÍTULO XXI

LA UNIÓN LIBRE

Pág.

1. El concubinato en el derecho romano	324
2. El concubinato en el derecho español	326
a) <i>Las Siete Partidas</i>	326
b) <i>Las Leyes de Toro</i>	328
3. El concubinato en el derecho canónico	329
4. El concubinato en derecho francés	331
5. El concubinato en derecho colombiano	333
6. Estadísticas sobre concubinato en Colombia	335
7. Régimen jurídico de las uniones maritales de hecho	342
1. <i>Concepto</i>	342
2. <i>Denominación</i>	342
3. <i>Prueba</i>	342
4. <i>Régimen patrimonial</i>	342
5. <i>Presunción de existencia</i>	343
6. <i>Disolución y liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes</i>	343
7. <i>Prescripción</i>	344
8. <i>Vigencia de la ley</i>	344
9. <i>Importancia</i>	344
8. Familia legítima y familia de hecho en Latinoamérica	345

CAPÍTULO XXII

CAPITULACIONES MATRIMONIALES

1. Concepto	353
2. Características de las capitulaciones matrimoniales	354

	Pág.
3. Contenido	354
4. Capacidad para celebrar capitulaciones matrimoniales	356
5. Efectos de la nulidad del matrimonio respecto de las capitulaciones matrimoniales	357
6. Ineficacia de las capitulaciones	358

CAPÍTULO XXIII

REGÍMENES MATRIMONIALES

1. Concepto	359
2. Distintos regímenes matrimoniales	359
A. <i>Régimen de absorción de la personalidad económica de la mujer por el marido</i>	360
B. <i>Régimen de separación de bienes</i>	360
C. <i>Régimen de unidad de bienes</i>	360
D. <i>Régimen de unión de bienes o de la administración y disfrute maritales</i>	360
E. <i>Regímenes de comunidad</i>	361
a) <i>Comunidad universal</i>	361
b) <i>Comunidad de muebles y ganancias</i>	362
c) <i>Comunidad de adquisiciones o gananciales</i> ..	362
F. <i>Régimen de participación en las ganancias</i>	363
G. <i>La dote</i>	363
H. <i>Bienes reservados</i>	364
3. Sistema colombiano	364
4. Sistema del Código Civil	367
A. <i>Incapacidad civil de la mujer casada</i>	368
B. <i>La sociedad conyugal</i>	370
5. Sistema de la ley 28 de 1932	371

CAPÍTULO XXIV

LA SOCIEDAD CONYUGAL EN COLOMBIA

	Pág.
1. Activo de la sociedad conyugal	375
<i>Haber absoluto de la sociedad</i>	375
<i>Haber relativo</i>	378
<i>Haber relativo de la sociedad</i>	378
2. Bienes propios de los cónyuges	383
3. Pasivo social y pasivo propio de los cónyuges	388
4. Regulación de las deudas en la ley 28 de 1932	390
5. Recompensas a los cónyuges	398
6. Administración de la sociedad conyugal	399
1) <i>Régimen del Código Civil</i>	399
2) <i>Sistema de la ley 28 de 1932</i>	402
7. Recompensa entre cónyuges	402
8. Administración de la sociedad conyugal	403
9. Disolución de la sociedad conyugal	403
9 bis. Liquidación de sociedades conyugales por causa de la muerte de uno de los cónyuges	407
10. Aceptación y renuncia de gananciales	407
11. Liquidación de la sociedad conyugal	408
12. Restricción de la libre administración de los cónyuges entre sí	414
a) <i>Donaciones</i>	414
b) <i>Contratos relativos a inmuebles</i>	415
13. Capacidad de la mujer casada	415

CAPÍTULO XXV

DE LAS TUTELAS Y CURATELAS

	Pág.
1. Generalidades	417
2. Diferencias entre las tutelas y las curadurías	418
3. Sólo pueden ser curadores las personas naturales	419
4. Un mismo pupilo puede tener dos o más guardadores	419
5. No se da guardador al que ya lo tiene	420
6. Obligación de desempeñar la guarda	420
7. Diversas clases de guardas	420
8. Curaduría general	420
9. Curaduría de bienes	421
10. Curadores adjuntos	421
11. Curaduría especial	421
12. Origen de las guardas	421
A. <i>Tutela o curaduría testamentaria</i>	422
B. <i>Tutela o curaduría legítima</i>	423
C. <i>Tutela o curaduría dativa</i>	425
13. Diligencias y formalidades que deben preceder al ejercicio de la guarda	425
A. <i>El discernimiento</i>	425
B. <i>Fianza o caución</i>	426
C. <i>Inventario de los bienes administrados</i>	427
14. Administración de los tutores o curadores	429
A. <i>Representación y autorización</i>	429
B. <i>Administración de los bienes</i>	430

	Pág.
1) <i>Actos que el guardador puede ejecutar libremente</i>	430
2) <i>Actos sujetos a determinadas formalidades o limitaciones</i>	430
3) <i>Actos prohibidos al tutor o curador</i>	433
15. Responsabilidad de los tutores o curadores	434
16. Obligaciones del tutor o curador	434
I) <i>Obligación de llevar cuenta</i>	435
II) <i>Obligación de rendir cuenta</i>	436
III) <i>Obligación de restituir los bienes del pupilo</i>	436
IV) <i>Obligación de pagar el saldo</i>	437
17. Reglas especiales relativas a la tutela	438
A. <i>Reglas especiales en lo tocante al cuidado de la persona del pupilo impúber</i>	438
B. <i>Reglas relativas a la curaduría del menor</i>	439
C. <i>Reglas especiales a la curaduría del disipador</i> ..	441
D. <i>Reglas relativas a la curaduría del demente</i> ...	442
E. <i>Reglas especiales a la curaduría del sordomudo</i> ..	445
18. Curaduría de bienes	445
a) <i>Enumeración</i>	445
b) <i>Caracteres</i>	445
c) <i>Atribuciones</i>	445
d) <i>Curaduría de bienes del ausente</i>	446
e) <i>Curaduría de la herencia yacente</i>	447
f) <i>Curaduría de los derechos eventuales del que está por nacer</i>	449
19. Otras especies de guardas	449

	Pág.
1. <i>Curadores adjuntos</i>	449
2. <i>Curadores especiales</i>	450
3. <i>Guardador aparente y guardador oficioso</i>	450
20. Incapacidades y excusas para la tutela o curaduría ..	451
A. <i>Clasificación</i>	451
B. <i>Reglas relativas al sexo</i>	452
C. <i>Reglas relativas a la edad</i>	453
D. <i>Reglas relativas a las relaciones de familia</i>	453
E. <i>Reglas relativas a la oposición de intereses o diferencia de religión entre el guardador y el pupilo</i>	453
F. <i>Reglas relativas a la incapacidad sobreviniente</i> ..	454
21. Reglas generales sobre las incapacidades	454
22. Excusas	455
23. Remuneración de los tutores o curadores	456
24. Remoción de los tutores o curadores	458

CAPÍTULO XXVI

EL ESTADO CIVIL

1. Definición	459
2. Características	459
3. Efectos	460
4. Historia del registro civil	460
5. Registro del estado civil	461
1) <i>Noción</i>	461
2) <i>Hechos y actos sujetos a registro</i>	461

	Pág.
3) <i>Archivo del registro</i>	461
4) <i>Modo de hacer el registro</i>	462
5) <i>El proceso del registro</i>	462
6. Nulidad de la inscripción	463
7. Registro de nacimientos	464
a) <i>Quiénes deben inscribirse</i>	464
b) <i>Actos objeto de inscripción</i>	464
c) <i>Quiénes deben solicitar el registro</i>	464
d) <i>Cómo se acredita el nacimiento</i>	465
e) <i>Qué comprende la inscripción</i>	465
f) <i>Registro de los hijos naturales</i>	466
g) <i>Registro de hijos adoptivos</i>	466
h) <i>Registro de hijos de padres desconocidos</i>	467
i) <i>Copias</i>	467
j) <i>Registro de nacimiento fuera de término</i>	467
8. Registro de matrimonios	467
9. Registro de defunciones	468
10. Corrección de las inscripciones en el registro civil	468
a) <i>Forma</i>	469
b) <i>Titulares</i>	469
c) <i>Corrección de errores mecanográficos y ortográficos</i>	469
d) <i>Corrección de otros errores</i>	469
e) <i>Efectos</i>	469
11. Cambio de nombre	470
12. Reconstrucción de inscripciones en los folios del registro civil	470

	Pág.
13. Valor probatorio de las actas y folios del estado civil	471
14. La inscripción como medio de prueba del estado civil	472
15. Impugnación de las inscripciones del estado civil ..	472
16. Efectos de la inscripción	472
17. Funcionarios encargados de llevar el registro	473
18. Copias y certificados	473
19. Actas eclesiásticas	474

CAPÍTULO XXVII

IGUALDAD HERENCIAL DE LOS HIJOS

1. Igualdad de hijos legítimos	475
2. Modificación de los órdenes hereditarios	478
3. Modificación en el derecho de representación	479
4. Sucesión del hijo natural	479
5. Primer orden hereditario	480
6. Segundo orden hereditario	481
7. Tercer orden hereditario	481
8. Cuarto orden hereditario	482
9. Último orden hereditario	482
10. Modificación del concepto de legitimario	482
11. Normas derogadas	483

CAPÍTULO XXVIII

JURISDICCION DE FAMILIA

1. Creación	484
2. Denominación	484
3. Competencia de los jueces de familia	484

	Pág.
<i>En única instancia</i>	484
<i>En primera instancia</i>	485
<i>En segunda instancia</i>	486
4. Competencia de las salas de familia	487
5. Consulta	487
6. Competencia de los jueces civiles y promiscuos municipales	487
<i>En única instancia</i>	488
<i>En primera instancia</i>	488
7. Competencia por razón del territorio	488
8. Recursos extraordinarios	488
9. Reconocimiento especial para el hijo extramatrimonial	489
10. Defensor de familia	489
11. Nueva estructura	493

CAPÍTULO XXIX

CONCILIACIÓN EN ASUNTOS DE FAMILIA

1. Asuntos en que puede haber conciliación	494
2. Autoridad competente	494
3. Oportunidad	495
4. Trámite	495
5. Conciliación cuando existen menores	495
6. Fracaso de la conciliación	496
7. Efectos de la solicitud de conciliación	496
8. Asistentes del defensor de familia	496

	Pág.
9. Importancia de la conciliación	497
10. Aplicación de la conciliación	498
11. Centros de conciliación	498

CAPÍTULO XXX

REGULACIÓN JURÍDICA DE LOS MENORES

1. Expedición del Código del Menor	499
2. Objeto	500
3. Derechos del menor	500
4. Principios rectores	504
5. Menores en situación irregular	504
6. Menor abandonado o en peligro físico o moral ...	505
I) <i>Concepto</i>	505
II) <i>Presunción de abandono</i>	506
III) <i>Decreto del estado de abandono</i>	506
IV) <i>Medidas de protección</i>	506
V) <i>Homologación</i>	507
VI) <i>Amonestación</i>	508
VII) <i>Custodia provisional</i>	508
7. Menor amenazado en su patrimonio por quienes lo administran	509
8. Menor autor o partícipe de una infracción penal ...	510
A. <i>Iniciación</i>	511
B. <i>Competencia</i>	511
C. <i>Indagación preliminar</i>	511
D. <i>Objeto del proceso</i>	511

	Pág.
E. <i>Lugar de detención del menor</i>	512
F. <i>Presentación ante el juez</i>	512
G. <i>Resolución de la situación jurídica del menor</i>	512
H. <i>Periodo de observación</i>	512
I. <i>Pruebas</i>	512
J. <i>Traslado</i>	512
K. <i>Fallo en audiencia</i>	513
L. <i>Cesación de procedimiento</i>	513
M. <i>Notificación de la sentencia</i>	513
N. <i>Medidas</i>	513
O. <i>Institución de carácter cerrado</i>	514
P. <i>Suspensión o privación de la patria potestad decretada por el juez</i>	515
Q. <i>Revisión de las medidas</i>	515
9. Menor que carece de representante legal	515
10. Menor deficiente físico, sensorial o mental	515
11. Menor trabajador	516
12. Delitos especiales	519
13. Organismos de protección de la familia y el menor	521
14. Disposiciones especiales	521
15. Prohibiciones especiales	522
16. Permisos para salir del país	522
17. Jurisdicción de familia	523

RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES

1. Problema	524
2. Convenios internacionales	524
3. Convención Interamericana sobre Restitución Inter- nacional de Menores	524
1. <i>Ámbito de aplicación</i>	526
2. <i>Calificación del estado de minoridad</i>	527
3. <i>Calificación de los derechos de guarda y de visita</i>	527
4. <i>Ámbito temporal</i>	528
5. <i>Definición de traslado o retención ilegales del menor</i>	528
6. <i>Legitimación para instaurar el procedimiento de restitución</i>	528
7. <i>Jurisdicción internacional</i>	529
8. <i>Autoridad central</i>	530
9. <i>Formas de ejercer la pretensión</i>	531
10. <i>Requisitos de la solicitud</i>	531
11. <i>Trámite</i>	532
12. <i>Casos en los cuales se puede negar la restitución del menor</i>	532
13. <i>Oposición ante la autoridad del Estado requerido</i>	533
14. <i>Plazos</i>	534
15. <i>Características de los procedimientos previstos en la convención</i>	534
16. <i>Alcance de la convención</i>	535
17. <i>Localización de menores</i>	536
18. <i>Derecho de visita</i>	537
19. <i>Disposiciones generales</i>	537

	Pág.
a) <i>Transmisión de exhortos y solicitudes</i>	537
b) <i>Gratuidad</i>	538
c) <i>Actuación oficiosa</i>	538
d) <i>Orden público</i>	538
e) <i>Inexistencia de prejudicialidad</i>	539
20. <i>Disposiciones finales</i>	539

CAPÍTULO XXXII

LA NUEVA CONSTITUCIÓN
Y EL DERECHO DE FAMILIA

1. Reconocimiento de la familia como base de la sociedad	540
2. Constitución de la familia	540
3. Protección de la familia	541
4. Patrimonio de familia inembargable	541
5. Relaciones familiares	541
6. Igualdad de los hijos	541
7. Primogenitura responsable	542
8. Planificación familiar	542
9. Reglamentación del matrimonio por la ley	542
10. Cesación de efectos civiles del matrimonio católico	543
11. Estado civil	544
12. Derechos del menor	545
13. Protección al adolescente	545
14. Protección a las personas de la tercera edad	546
15. Protección de los disminuídos físicos, sensoriales y síquicos	546
16. Conclusiones	546
Bibliografía	547