

INDICE GENERAL

PARA NUMEROS Y PAGINAS

PRIMERA DIVISION

NOCIONES FUNDAMENTALES DEL DERECHO

SECCION PRIMERA

CARACTERISTICAS FUNDAMENTALES DEL DERECHO

I.—DEFINICION DEL DERECHO

úmeros	Páginas
1.—Lo que comprende esta parte general del derecho civil	7
2.—Bibliografía sobre la noción del derecho	7
3.—El objeto de una definición del derecho	7
4.—Aspectos principales del derecho	8
5.—El aspecto material de las reglas jurídicas	9
6.—La función del derecho	11
7.—Definición integral del derecho	11
8.—El derecho y los derechos	11

II.—CARACTERISTICAS FUNDAMENTALES DEL DERECHO

9.—Bibliografía	11
10.—El sentido de las nuevas orientaciones del derecho....	12

A) EL DERECHO ES UNA RAMA DE LAS CIENCIAS SOCIALES

11.—El objeto de las ciencias sociales.—Decadencia del racionalismo jurídico	12
12.—El derecho tiene su primera fuente en las relaciones sociales y económicas de la sociedad	13

B) EL DERECHO ES UNA CIENCIA RELATIVA

13.—La escuela histórica y la del materialismo histórico introdujeron el sentido de lo relativo en el derecho	14
14.—Ejemplos que prueban que el derecho es ciencia relativa	14
15.—¿Existen principios absolutos en el derecho?.....	15
16.—Cómo se afirma la relatividad del derecho	16

Números	Páginas
C) LA EVOLUCION DEL DERECHO ES INDEPENDIENTE DE LA LEY	
17.—La naturaleza de esta característica del derecho....	16
D) EL DERECHO REALIZA EL ORDEN SOCIAL TENIENDO POR FUNDAMENTO LOS INTERESES PRIVADOS Y LOS INTERESES PUBLICOS	
18.—Decadencia del individualismo jurídico y predominio de las tendencias sociales	17
III.—DE LAS RELACIONES DEL DERECHO CON OTRAS CIENCIAS	
19.—Interdependencia entre el derecho y las ciencias sociales	19
A) EL DERECHO Y LA SOCIOLOGIA	
20.—Bibliografía	19
21.—Lo común entre el derecho y la sociología	19
22.—Las diferencias entre el derecho y la sociología.....	21
B) EL DERECHO Y LA ECONOMIA	
23.—Bibliografía	22
24.—Relaciones entre el orden económico y el orden jurídico	22
25.—La filosofía del materialismo histórico	23
C) EL DERECHO Y LA MORAL	
26.—Bibliografía	24
27.—El derecho y la moral persiguen unos mismos fines..	24
28.—Tendencia que afirma que entre el derecho y la moral no existen relaciones de ninguna clase.....	24
29.—Tendencia que afirma que el derecho no es sino una emanación de la moral.—Los graves peligros de esta tesis	26
IV.—CLASIFICACION DEL DERECHO (Divisiones principales).	
30.—A).—Primera división. Derecho escrito y no escrito..	27
31.—B).—Segunda división. Derecho público, social y privado	28
32.—I).—El derecho público	28

Números	Páginas
33.—Distintas ramas del derecho público	28
34.—II.—El derecho social	29
35.—III.—El derecho privado	29

SECCION SEGUNDA

LAS FUENTES DEL DERECHO. — METODOS DE INTERPRETACION

36.—Legislación	31
37.—Bibliografía general	31
38.—Importancia de este problema	32
39.—La legislación colombiana	32
40.—Clasificación de las fuentes del derecho.—Precisión	33

CAPITULO PRIMERO

LAS FUENTES FORMALES DEL DERECHO

41.—Las fuentes formales son: la ley, la costumbre y la jurisprudencia	34
--	----

PRIMERA FUENTE DEL DERECHO

La ley escrita.—Método para interpretarla.

42.—Plan	34
----------------	----

I

HISTORIA DE LA LEY CIVIL COLOMBIANA

43.—Bibliografía	34
44.—Dificultades para hacer la historia del derecho civil..	35
45.—Los periodos en que se divide la historia del derecho	35

A—EL PRIMER PERIODO

46.—La legislación de Indias	35
47.—El derecho español	36
48.—El derecho de las Siete Partidas	37
49.—La legislación nacional al Código Civil de 1873.....	38

B—EL SEGUNDO PERIODO

50.—El Código Civil.—Legislación posterior	38
51.—Caracteres generales del Código de 1873	39
52.—Caracteres exteriores o forma del Código	40

Números	Páginas
53.—La orientación del Código Civil de 1873	40
54.—Cualidades y defectos del Código Civil	41
55.—Principales modificaciones introducidas al Código de 1873.—Legislación posterior	43
56.—La reforma o revisión del Código Civil	44
57.—Comisión de reforma del Código Civil	45
58.—Las nuevas codificaciones del siglo XX	46

II

NATURALEZA DE LAS LEYES EN EL SISTEMA JURIDICO

59.—Bibliografía	47
60.—Importancia del problema	47
61.—A) La concepción clásica de la ley	47
62.—B) La concepción de la ley en el derecho actual.....	48
63.—La ley como expresión de las condiciones políticas....	49
64.—Observación a las concepciones anteriores	49
65.—Conclusiones	50

III

CLASIFICACION DE LAS DIVERSAS LEYES

66.—Se enuncian las principales clasificaciones	50
---	----

PRIMERA CLASIFICACION DE LAS LEYES

67.—Existen cuatro grupos de leyes	51
--	----

A) EL ORIGEN DE LOS DISTINTOS GRUPOS DE LEYES

1º—Las leyes constitucionales.

68.—Su definición	51
-------------------------	----

2º—Las leyes ordinarias

69.—Definición de estas leyes	52
-------------------------------------	----

3º—Los decretos-leyes.

70.—Son normas equivalentes a las leyes ordinarias	52
--	----

4º—Los decretos ordinarios o reglamentos

71.—La naturaleza de este grupo de leyes	53
--	----

Números

Páginas

B) Organismos encargados de controlar la jerarquía entre leyes constitucionales y leyes ordinarias.

72.—Bibliografía	53
73.—Cuáles son los sistemas posibles para controlar la jerarquía de las diversas clases de leyes	53
74.—Cómo se han aplicado estos sistemas en nuestro derecho	55
75.—La reforma constitucional del año de 1910	56
76.—Apreciación de este sistema	56
77.—Resumen y conclusiones	57

SEGUNDA CLASIFICACION DE LAS LEYES

78.—Leyes de orden público y orden privado	58
79.—I.—Características de las leyes de orden privado....	58
80.—II.—Las leyes de orden público	59
81.—Los caracteres generales de las leyes de orden público	61
82.—Precisión.—Derecho público y derecho privado.—Orden público y orden privado.	62

IV

FORMACION Y DEROGACION DE LAS LEYES

83.—I.—Formación de las leyes	63
84.—II.—Promulgación de las leyes	64
85.—III.—Derogación de las leyes	64

V

DE LA INTERPRETACION DE LAS LEYES

86.—Bibliografía	65
87.—Lo que comporta el problema de la interpretación de la ley	65

I.—SENTIDO DE LA INTERPRETACION DE LA LEY

88.—La interpretación es cosa distinta del conocimiento de la ley	65
---	----

II.—QUIENES SON LOS ENCARGADOS DE INTERPRETAR LAS LEYES

89.—Intérpretes oficiales e intérpretes privados	67
90.—I.—La interpretación legislativa	67

Números	Páginas
91.—II.—La interpretación judicial de la ley	68
92.—III.—La interpretación privada o doctrina	69
III.—CUAL ES EL METODO QUE DEBE ADOPTARSE EN LA INTERPRETACION DE LA LEY	
93.—Controversia doctrinal sobre este problema	69
A) El método tradicional de interpretación.	
94.—Postulados fundamentales de este método	70
1º—La ley escrita es la única fuente del derecho.	
95.—El origen de este postulado	70
2º—La ley debe interpretarse según la voluntad del legislador	
96.—La interpretación gramatical y la interpretación lógica	71
3º—El juez es un simple aplicador de las leyes.	
97.—Consecuencias de este postulado	73
98.—Conclusiones sobre el método tradicional de interpretación	74
B) El Método nuevo de interpretación.	
99.—Plan de exposición	75
I.—Directivas del método nuevo de interpretación.	
100.—Primera directiva.—La ley debe interpretarse según su finalidad social y económica	75
101.—Segunda directiva.—El intérprete debe escoger prefe- rentemente aquellos fines que hacen necesaria la ley en el momento de su aplicación	75
102.—Tercera Directiva.—Toda ley es esencialmente limi- tada y relativa	76
II.—Elementos de que dispone el intérprete en su labor.	
103.—Clasificación de estos elementos	77
A) La equidad como elemento de interpretación.	
104.—El método tradicional rechazaba la equidad	77

Números	Páginas
105.—Noción de la equidad	78
106.—La equidad como norma fundamental de la interpretación de las leyes en el sistema colombiano.....	78
107.—La equidad según nuestro derecho jurisprudencial..	79
108.—La equidad en otras legislaciones	79

B) La doctrina y especialmente la doctrina constitucional.

109.—Importancia de la doctrina	80
110.—La doctrina constitucional	80
111.—a) La concepción de los derechos y las libertades individuales	81
112.—b) La aparición de los nuevos derechos sociales	82

C) El espíritu general de la legislación actual.

113.—El alcance de este elemento de interpretación	83
--	----

D) Los trabajos preparatorios (Historia de la ley)

114.—Carecen de todo valor respecto de las leyes antiguas	84
---	----

SEGUNDA FUENTE FORMAL DEL DERECHO

La costumbre.

115.—Bibliografía	86
116.—Noción de la costumbre	86
117.—La costumbre es fuente de derecho en el sistema colombiano	87
118.—Condiciones de la costumbre para ser fuente de derecho	88
119.—La costumbre profesional.—Su importancia	89
120.—Relaciones entre la costumbre y la ley	89
121.—Conclusiones	90

TERCERA FUENTE FORMAL DEL DERECHO

La jurisprudencia.

122.—Importancia del derecho jurisprudencial	90
123.—La jurisprudencia es fuente del derecho en el sistema colombiano	91
124.—Qué decisiones de la Corte Suprema constituyen normas generales y obligatorias	92
125.—Valor de la doctrina legal probable en nuestro derecho	94
126.—La jurisprudencia y la ley	94

CAPITULO SEGUNDO

LAS FUENTES REALES DEL DERECHO

- 127.—Plan de estudio de estas fuentes y su significado.... 96

I

POSTULADOS DE LOS CUALES SE DESPRENDE
LA EXISTENCIA DE LAS FUENTES REALES DEL
DERECHO

- 128.—Se enuncian estos postulados 96

Existen lagunas en el derecho formal.

- 129.—En toda obra legislativa existen lagunas 96

- 130.—En qué sentido existen lagunas en el derecho formal 97

- 131.—La legislación colombiana reconoce la existencia de las lagunas en el derecho formal 99

**Los jueces no pueden rehusar la administración de
justicia.**

- 132.—La razón profunda de este postulado 99

- 133.—Consecuencia de estos dos postulados 100

II

QUE CRITERIO SE DEBE SEGUIR EN LA INVESTI-
GACION DEL DERECHO DE LAS FUENTES REALES.
LA LIBRE INVESTIGACION CIENTIFICA DEL DE-
RECHO.

- 134.—Cuando el juez no encuentre solución en las fuentes formales debe construir la regla jurídica mediante una investigación científica.—El sistema preconizado por Geny 100

- 135.—Aplicación del procedimiento de la libre investigación científica al derecho positivo colombiano 102

- 136.—Conclusiones 103

III

ORGANISMOS POR LOS CUALES SE MANIFIESTA
EL DERECHO DE LAS FUENTES REALES

- 137.—Estos organismos son la analogía y las reglas generales del derecho 104

Números	Páginas
A) Investigación científica del derecho por el procedimiento de la analogía.	
138.—El papel de la analogía en derecho moderno.....	105
139.—Cuál es el fundamento de la analogía	106
140.—Condiciones para la investigación del derecho por el procedimiento de la analogía	106
B) La investigación del derecho por medio de los principios o reglas generales del derecho.	
141.—Son la fuente principal y última del derecho	107
I.—Qué se entiende por reglas o principios generales del derecho.	
142.—a) Las reglas o principios generales del derecho equivalen a las reglas de la moral	108
143.—b) Los principios o reglas generales del derecho equivalen al espíritu general de la legislación nacional..	108
144.—c) Los principios o reglas generales del derecho equivalen a los principios o reglas generales del derecho natural	108
145.—Lo que se entendió por principios del derecho natural	109
146.—Esta concepción del derecho natural fue rechazada de nuestro sistema jurídico	109
147.—d) La verdadera noción de los principios o reglas del derecho	110
II.—Elementos que caracterizan los principios o reglas generales del derecho.	
148.—En cuanto a su origen, método que debe emplearse en su investigación y en cuanto a los resultados.....	111
III.—Algunos principios o reglas generales del derecho.	
149.—El principio del abuso de los derechos.—La regla del enriquecimiento sin causa.—La regla de la imprevisión.—La de la buena fe.—La regla "Error communis facit jus".—La regla general del fraude a la ley.	
150.—Resumen general	114

Números

Páginas

SEGUNDA DIVISION

LOS DERECHOS SUBJETIVOS

SECCION PRIMERA

NOCION DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

151.—Plan general	117
152.—Bibliografía	117
153.—A) Teoría clásica de los derechos subjetivos	117
154.—B) Teoría que niega los derechos subjetivos	118
155.—C) Verdadera noción de los derechos subjetivos y crítica de las anteriores	119

SECCION SEGUNDA

CLASIFICACION Y NATURALEZA DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

156.—Bibliografía	121
157.—Derechos políticos, derechos patrimoniales, derechos de la familia y derechos de la personalidad.....	121

a) Naturaleza de los derechos de la familia.

158.—Distintas clases de familias	122
159.—Principales derechos y obligaciones que se desprenden de la familia	122

b) Naturaleza de los derechos patrimoniales.

160.—Estos derechos son reales o personales	123
161.—Clasificación de los derechos reales.—La propiedad, usufructo, uso, servidumbre, herencia, prenda e hipoteca	124
162.—Los derechos personales	125

SECCION TERCERA

DEL SUJETO DE DERECHOS O PERSONAS

163.—Bibliografía	127
164.—Importancia de este problema	127
165.—Distinción fundamental	127
166.—La escuela clásica afirmó que sólo eran personas los seres dotados de una voluntad en sentido psicológico	128

Números	Páginas
167.—Las personas morales o jurídicas se consideraban como una ficción	129
168.—Otras tesis nuevas.—La propiedad colectiva.—La que afirma que tanto las personas físicas como las morales son seres reales	130
169.—La última concepción sobre las personas.—La doctrina de Hans Kelsen	131
170.—Clasificación de los seres a quienes se atribuye personalidad	135

SECCION CUARTA

DE LAS FUENTES DE LOS DERECHOS

171.—Las fuentes de los derechos patrimoniales	137
--	-----

I.—Las fuentes de los derechos reales.

172.—Cuáles son esas fuentes o modos: 1º La ocupación; 2º La accesión	137
173.—3º La tradición	138
174.—4º La prescripción	139
175.—5º La sucesión por causa de muerte	139

II.—Las fuentes de los derechos personales.

176.—Diferencia fundamental entre las fuentes de los derechos reales y las de los derechos personales u obligaciones	139
177.—Clasificación legal y doctrinal de las fuentes de los derechos personales u obligaciones	140
178.—I.—Los actos ilícitos	141
179.—II.—Violación de ciertas reglas generales del derecho	142
180.—El enriquecimiento sin causa y el abuso de los derechos	142 y 143
181.—III.—La ley.	

III.—TEORIA GENERAL DE LOS ACTOS JURIDICOS

182.—Necesidad de una teoría general del acto jurídico y plan	144
---	-----

I

Noción y clasificación del acto jurídico.

183.—Diferencia entre hecho jurídico y acto jurídico.....	144
184.—Definición del acto jurídico	144

II

Condiciones que debe reunir la voluntad

- 185.—No toda voluntad individual tiene la virtud de crear derechos personales 145

A) La voluntad debe ser sana.

- 186.—Causas que excluyen la voluntad y causas que simplemente la vician 145
- 187.—Los vicios del consentimiento 146
- 188.—El error 146
- 189.—El dolo 146
- 190.—La violencia o fuerza 147
- 191.—La lesión 147

B) La voluntad debe emanar de una persona capaz de ejercer sus derechos.

- 192.—Diferencia entre capacidad de goce y capacidad de ejercicio 147

C) En ciertos casos la declaración de voluntad debe estar sometida a formalidades.

- 193.—El consensualismo y el formalismo en la conclusión de los negocios jurídicos 148
- 194.—Principales formalidades y su razón de ser 149
- 195.—Formalidades que constituyen la esencia del acto jurídico (ad solemnitatem) 149
- 196.—Formalidades exigidas para la prueba de los actos jurídicos 149
- 197.—El renacimiento del formalismo en la conclusión de los actos jurídicos 149

D) Los fines perseguidos por las voluntades deben armonizar con los fines sociales de la colectividad.

- 198.—Limitaciones al principio de la autonomía de la voluntad 150
- 199.—¿Cómo se determinan los intereses superiores de la colectividad? Las exigencias del orden público y las buenas costumbres 151
- 200.—La noción de buenas costumbres 152

III

Sanciones establecidas para los actos jurídicos no formados regularmente. Teoría general de las nulidades.

201.—Bibliografía	152
202.—Qué objeto persiguen las sanciones para los actos jurídicos cumplidos irregularmente	153
203.—Distinción fundamental entre inexistencia y nulidad de los actos jurídicos	153

I.—De la inexistencia

204.—Qué actos jurídicos son inexistentes	154
---	-----

II.—De las nulidades

205.—Qué actos jurídicos son nulos	155
206.—Nulidades absolutas y nulidades relativas	156

A) Nulidades absolutas

207.—Cuáles son las fuentes de la nulidad absoluta.....	157
---	-----

B) Nulidades relativas

208.—Qué objetivo persiguen estas nulidades	160
---	-----

IV

Modalidades de los actos jurídicos.

209.—Qué fin persiguen las modalidades de los actos jurídicos	161
210.—El término.—Distintas clases de términos	161
211.—De la condición	162

V

Interpretación de los actos jurídicos.

212.—En materia de interpretación de los actos jurídicos se contraponen dos sistemas	163
213.—I.—El primer sistema afirma que el acto jurídico se debe interpretar según la voluntad interna o psicoló-	

Números	Páginas
gica	163
214.—Crítica de este sistema de interpretación	164
215.—II.—El sistema de la voluntad declarada o voluntad material	164
216.—Consecuencias de este sistema	165
217.—Inconvenientes de este sistema	165
218.—III.—Un término medio en materia de interpretación de los actos jurídicos	166
219.—Determinación del primer elemento de los actos jurídicos: La voluntad interna	166
220.—Determinación del segundo elemento: La voluntad social	166

SECCION QUINTA

PROTECCION DE LOS DERECHOS ADQUIRIDOS POR LAS LEYES POSTERIORES.—EL PROBLEMA DE LA NO RETROACTIVIDAD DE LAS LEYES NUEVAS

221.—Bibliografía	169
222.—El gran problema de la protección de los derechos adquiridos por leyes nuevas	169

I

NATURALEZA DEL SISTEMA COLOMBIANO EN MATERIA DE CONFLICTOS ENTRE LEYES ANTIGUAS Y LEYES NUEVAS

223.—Se enuncia el problema	170
224.—Principio director	170
225.—La protección de los derechos adquiridos es en el derecho colombiano una regla constitucional	171
226.—La regla de la protección de los derechos adquiridos por la ley posterior es regla fundamental de todo orden jurídico	171
227.—Qué condiciones ha de reunir un derecho para aspirar a la protección de la ley posterior.....	172
228.—Distinción fundamental entre el principio de la no retroactividad de las leyes nuevas y el principio de la protección de los derechos adquiridos	173
229.—Cuál es la solución en el derecho francés.....	174
230.—El sistema colombiano es diferente del francés.....	175
231.—Diferencias fundamentales entre el sistema colombiano y el sistema francés.....	175
232.—Por qué razón se hacen resaltar las diferencias exis-	

Números	Páginas
tentes entre los dos sistemas.....	176
233.—Críticas que se han hecho a la expresión “derechos adquiridos”	176
234.—Refutación de estas críticas	177
235.—Precisión de la expresión “derechos adquiridos”.....	177

II

QUE DERECHOS SON PROTEGIDOS POR LAS LEYES POSTERIORES SEGUN LA LEGISLACION COLOMBIANA

236.—La ley 153 de 1887 enumera los principales derechos patrimoniales y de la familia que son protegidos por las leyes posteriores	178
---	-----

A

Derechos de las personas y de la familia.

237.—La fuente principal de estos derechos es el estado civil	179
238.—Distinción fundamental para saber cuándo existe un derecho legítimamente adquirido cuyo respeto se imponga a la ley nueva y cuándo no	179
239.—Regla general	179

A) Del estado civil en sí mismo considerado.

240.—La protección de los estados civiles legítimamente adquiridos implica la protección de la fuente que los produce	180
241.—Principales estados civiles protegidos por la ley	181
242.—Estados civiles que dependen de la familia natural..	182

B) Del ejercicio del estado civil.

243.—Los derechos y obligaciones que se desprenden del estado civil no constituyen derechos adquiridos	182
244.—I.—Derechos y obligaciones entre cónyuges	182
245.—II.—Derechos y obligaciones entre padres e hijos.....	183

B

Derechos reales.

246.—Distinción entre un derecho real en sí mismo considerado y su ejercicio	183
--	-----

Números	Páginas
----------------	----------------

A) Los derechos reales en sí mismos considerados.

247.—Todo derecho real legítimamente constituido bajo el imperio de una ley debe ser protegido por la ley posterior	184
248.—Reglas especiales en materia de posesión y prescripción	185

B) Del ejercicio de los derechos reales.

249.—El ejercicio de los derechos reales se rige por la ley posterior	187
---	-----

C

Derechos personales u obligaciones.

250.—Las principales fuentes de estos derechos	187
251.—a) Los actos jurídicos	187
252.—b) Hechos ilícitos, reglas generales del derecho	188
253.—c) Del ejercicio de los derechos personales	189

D

Derecho de las sucesiones

254.—Sucesión testamentaria y legítima	189
--	-----

III

EXCEPCIONES A LA REGLA GENERAL DE LA PROTECCION DE LOS DERECHOS LEGITIMAMENTE ADQUIRIDOS POR LAS LEYES POSTERIORES

255.—Las exigencias del orden público señalan una excepción a la protección de los derechos legítimamente adquiridos	190
256.—Requisitos que deben reunir las leyes de orden público para que puedan desconocer un derecho legítimamente adquirido	192
257.—Las leyes de orden público que pueden violar o desconocer derechos legítimamente adquiridos constituyen una excepción	193