

**DERECHO CIVIL
PARTE GENERAL Y**

PERSONAS

**Legislación - Doctrina - Jurisprudencia
1887 - 2001**

Segunda Edición

PEDRO ALEJO CAÑÓN RAMÍREZ

BOGOTÁ, D. C. — EDITORIAL A B C — 2002

Índice General

	Pág.
Prólogo	
CAPÍTULO I	
Nociones generales:	
A.- Etimología	1
B.- Realidad y naturaleza del derecho	2
El ser ontológico del derecho se fundamenta en el mundo de los valores (I)	4
C.- Acepciones de la palabra derecho	5
1. El derecho como ciencia	5
2. El derecho como símbolo de justicia	7
Preceptos de la justicia	8
3. Las escuelas individualistas	10
a) La causa y fin individual	10
b) La libertad	10
c) La garantía de los derechos individuales	10
d) Los límites a la libertad individual devienen de la igualdad de todos	11
4. Las escuelas sociales	12
a) El fundamento del derecho en el grupo social	12
b) El objetivo del derecho es la satisfacción de las necesidades sociales	12
c) Las tesis sociales no desconocen ni niegan la libertad	13
d) Derecho positivo y derecho subjetivo	14
1) Relación entre el derecho objetivo y el derecho subjetivo	14
2) Derecho positivo y derecho vigente	15
D.- El ordenamiento jurídico y la disciplina social	16
1. Concepto	17
2. Características del ordenamiento jurídico	17
a) Singularidad	17
b) La soberanía	18
E.- El derecho y sus relaciones con otras ciencias afines	18
1. El derecho canónico	18
2. La historia jurídica	19
3. La política	19
4. La economía política	20
5. La sociología jurídica	20
6. La lógica jurídica	20

	Pág.
7. La ética	20
a) Noción	20
b) Evolución del contenido ético	21
c) Fundamentos éticos en las distintas culturas	21
1) La estructura ético-religiosa	21
2) La estructura filosófica	23
Crisis del concepto ético	25
La filosofía Kantiana	25
Los valores vitales	26
d) La ética y el abogado	28
1) Reglas del abogado frente a sí mismo y respecto de la profesión	28
2) El abogado y los deberes para con la profesión	30
3) Deberes del abogado para con la sociedad	30
4) Las relaciones del abogado con el juez	31
5) Obligaciones del abogado para con el colega	32
8. El derecho y la moral	32
a) Delimitación del problema	32
b) El objeto de la moral	32
c) Elementos de la conciencia moral	32
1) Los elementos racionales o juicios	32
2) Los elementos afectivos	33
3) Los elementos activos	33
d) La actuación de la conciencia	33
e) Concepto de moral	34
f) Relaciones entre moral y derecho	34
1) La confusión	35
2) La separación absoluta	35
3) La simple distinción	36
F.- La norma jurídica y los convencionalismos sociales	37
G.- El derecho y la justicia	37
Moral y derecho (II)	39
1. Las relaciones entre la moral y el derecho	39
2. Semejanzas y diferencias entre el derecho y la moral	40
3. El derecho a la luz de la moral	41
4. La moral: Universal e inmutable o relativa	42
5. La moral cristiana en el artículo 13 de la Ley 153 de 1887	44
6. La Constitución de 1991 y la moral cristiana	45
7. El art. 230 de la Constitución y el art. 13 de la Ley 153/87	46
H.- La Administración y la denegación de justicia	46
El acceso a la justicia	48
El amparo de pobreza y la defensoría pública	48

	Pág.
El derecho de defensa	49
La celeridad	50
Autonomía e independencia	52
La gratuidad	53
Eficiencia	54
El respeto de los derechos	55
I.- La impunidad rampante y la total injusticia	55

CAPÍTULO II

La norma jurídica

A.- La regla de derecho	59
1. Noción	59
B.- La ambigüedad de la regla	59
C.- La norma y su relación con el Derecho	61
D.- Las reglas y las definiciones	61
E.- La norma jurídica	62
1. Concepto	62
2. Naturaleza de la norma jurídica	63
3. La imperatividad y el criterio jurídico	64
4. Norma, ley y disposición; diferencias	64
5. Estructura y elementos de la norma jurídica	66
a) El precepto	66
b) La consecuencia jurídica o sanción	66
1) Clases o categorías de sanciones jurídicas	67
Por no ser figura jurídica con atributos propios, la inexistencia suele equipararse a la nulidad absoluta en su declaratoria y restituciones recíprocas (I)	71
La nulidad como sanción legal puede ser sustancial, adjetiva, procesal o mixta (II)	72
5) Aplicación de la estructura de la norma jurídica	74
F.- Proposición jurídica	75
1. Noción	75
2. Proposición jurídica completa	75
3. Proposiciones jurídicas incompletas	75
4. Normas sustantivas	76
5. Aplicación práctica	76
La proposición jurídica sólo se integra con normas sustanciales (III)	77
Además de la normas sustanciales inherentes a la materia controvertida, la proposición jurídica se integra con las normas probatorias e integrantes de los Tratados Internacionales (IV)	77
Cuando la norma acusada de inexecutable no es autónoma sino que se halla en inescindible relación de dependencia con el resto del articulado del mismo	

	Pág.
ordenamiento que condiciona su significado y alcance, se debe integrar la proposición jurídica completa (V)	78
 CAPITULO III	
Clasificación del derecho y de la norma jurídica:	
A.- El derecho natural	79
1. El fundamento	79
2. Concepto y evolución histórica	80
a) La filosofía griega	80
1) Los sofistas	81
2) El estoicismo	82
b) Teoría antigua	84
c) Teoría Teológica (Vitoria, Santo Tomás, Molina, Suárez)	85
d) Teoría iusnaturalista (H.Groccio, T. Hobbes, Pufendorf, Thomasio)	85
e) Teoría racionalista	85
f) Teoría histórica	86
g) Teoría científica	86
3. Observancia y aplicación del derecho natural	88
a) Como regla del derecho positivo	88
b) El derecho natural como regla de organización del Estado	89
B.- El derecho positivo	89
1. Clasificación del derecho positivo	89
a) El criterio romanista	90
b) El criterio del interés	90
c) El criterio de la personalidad	90
d) La estructura de la relación jurídica	90
e) La fuente, contenido u objeto	91
2. Derecho público y orden público:	91
Orden Público	91
a) Noción	91
b) Integración del orden público	92
c) La determinación de los principios eminentes	93
1) Teoría del derecho público	93
2) Teoría del interés público	93
3) Teoría de la voluntad del legislador	93
4) Teoría de la intuición del intérprete	93
5) Teoría de la organización social	94
Entre el interés general y el privado no existe antagonismo (I)	94
d) La razón del orden público	94
e) El orden público y la voluntad particular	95
f) Derechos irrenunciables	95

	Pág.
Los derechos conferidos por la ley son irrenunciables (II)	95
3. Normas de orden público	96
4. Normas interpretativas	97
5. Normas nacionales y normas locales	97
6. Normas generales, especiales y excepcionales	97
7. Normas programáticas	98
8. Leyes estatutarias	98
9. Ramas del derecho público	
a) Derecho Internacional Público	98
b) Derecho Internacional Privado	99
c) Derecho público nacional	99
10. El derecho privado	100
Derecho civil	101
a) Evolución	101
b) El contenido fundamental	102
El derecho comercial	102
a) Su evolución	102
b) La autonomía o integración del derecho mercantil	103
c) Codificación autónoma del derecho mercantil	103
d) La unificación de los derechos y obligaciones civiles y comerciales	103
El derecho agrario	104
Derecho de Familia	105
 CAPITULO IV	
Historia del derecho civil y de las fuentes del derecho	109
A.- Historia del derecho colombiano	111
1. El Código de Hamurabi	111
2. Los códigos de Manú y chino	112
3. La teoría jurídica griega	112
4. La ley de Moisés	113
5. La ley de las XII tablas	114
6. El derecho romano	114
7. El derecho español	115
a) El fuero juzgo	115
b) El fuero viejo de Castilla	116
c) Las leyes de estilo	116
d) El fuero real	116
e) Las siete partidas	117
f) Otras recopilaciones	117
g) La nueva recopilación	118
h) La novísima recopilación	118

	Pág.
i) La recopilación de indias	118
B.- La recopilación y la codificación del derecho civil;	
1. Las costumbres jurídicas	119
2. La recopilación	119
3. La codificación	119
4. La determinación de las leyes vigentes	122
C.- La codificación del derecho civil	122
1. Los estatutos	123
El concepto de estatuto es más amplio que el de código (I)	124
2. El Código civil de Napoleón	125
a) Redacción y sanción	125
b) Características importantes	126
c) Influencia del Código de Napoleón en otros códigos civiles	126
3. El derecho civil chileno	126
4. El derecho nacional	127
a) Las constituciones de independencia	127
b) El Código Civil	131
1) De los estados soberanos	131
2) El Código Civil de la Unión Colombiana	132
3) Diferencias entre el Código Civil Chileno y el Colombiano	133
4) Complementación y reformas al Código Civil Colombiano	133
Estructura del Código Civil	139

CAPITULO V

Fuentes del derecho:

A.- Las fuentes y la interpretación del derecho	
1. Concepto	141
2. Categorías	142
3. Fuentes históricas	142
4. Fuentes materiales, científicas o reales	142
5. Fuentes formales del derecho	143
6. Jerarquía de las fuentes del derecho	144
a) Teoría nonista	144
b) Teoría dualista	145
c) Teoría pluralista	145
La creación y aplicación del derecho (I)	147
1. Los modos de creación del derecho	147
2. El problema del derecho colombiano	147
3. La plenitud del orden jurídico	148
4. La plenitud hermenéutica en el Estado de derecho	149

	Pág.
5. El problema en Colombia a la luz de la carta vigente	150
B.- La costumbre	151
1. Su importancia	151
2. Concepto	151
3. Elementos	152
4. Costumbre y ley; diferencias	152
5. Clasificación	152
6. La costumbre en el Código Civil Colombiano	153
7. De dónde viene la fuerza obligatoria de la costumbre	155
8. Según su relación con la ley, la costumbre puede ser:	
a) Según la ley	156
b) Fuera de la ley	156
c) Contra la ley	156
9. Según el territorio en donde se aplique	158
10. Aplicación de la costumbre en el derecho colombiano-reglas	158
11. Prueba de la costumbre	158
a) Con documentos auténticos	159
b) Con un conjunto testimonial.	159
12. El sistema de Common Law	159
Concepto	160
C.- Fuentes de interpretación:	
1. La jurisprudencia	160
a) Su importancia como fuente	160
b) La uniformidad de la jurisprudencia	161
2. La observancia y correcta aplicación de los principios generales	162
a) El recurso de apelación	162
b) El recurso de casación	162
3. La jurisprudencia y la costumbre	162
El objeto y fin de la jurisprudencia (II)	163
4. La doctrina	166
Concepto	166
La doctrina constitucional es criterio auxiliar para interpretar la ley (III)	167
5. Los principios o reglas generales del derecho	168
a) Su historia	168
b) Teoría de los criterios extralegales	170
c) Teoría positivista	170
d) Teoría Iusnaturalista	170
e) Nuestro planteamiento	171
La doctrina del enriquecimiento sin causa; su tratamiento y elementos (IV)	172
6. Pago de lo no debido	176
Concepto jurídico sobre la repetición de lo indebido (V)	176

	Pág.
7. Abuso del derecho	177
a) Ubicación y concepto	177
b) Elementos del abuso del derecho	178
a) El criterio intencional	178
b) Criterio técnico-culpa en la ejecución	179
c) Criterio económico-falta de interés legítimo	180
d) Criterio funcional o finalista-desviación del derecho de su función social	181
Hay abuso del derecho cuando su titular lo ejerce en forma dolosa o culposa causando perjuicio a otro (VI)	182
Cuando se tipifica el abuso del derecho dentro de la evolución de la responsabilidad (VII)	184
El abuso del derecho se tipifica cuando el derecho se ejerce con la intención de perjudicar o en forma anormal (VIII)	186
El abuso y la arrogación del derecho; sus diferencias IX)	187
Modalidades en el ejercicio de un derecho que puede originar su abuso (X)	188
Abuso del derecho por parte del Estado (XI - XII)	188
Abuso del derecho de litigar; exceso de medidas ejecutivas (XIII)	189
Abuso del derecho por denuncia temeraria o queja injustificada (XIV) .	191
La ausencia de temeridad en la denuncia excluye el abuso del derecho (XV)	191
8. Fraude a la ley	192
Historia y aplicación de esta figura (fraude a terceros) (XVI)	192
En qué consiste el fraude a la ley (XVII)	193
9. Buena fe	193
a) Su ubicación	193
b) Concepto	194
c) Consecuencias	194
La buena fe es principio fundamental de derecho consagrado en el artículo 83 de la C. P.; sin incidencia en la relación procesal (XVIII)	195
Aplicación del principio de la buena fe a la protección legal de los terceros que contratan con aparentes titulares de un derecho XIX)	196

CAPITULO VI

La ley:

A.- La razón de ser de la ley	203
La libertad en abstracto es concepto filosófico; como garantía específica debe ser tutelada por el Estado (I).	204
La igualdad de los hombres no es absoluta (II)	205
B.- Concepto	206
1) En sentido natural	206

	Pág.
2) En sentido social	206
3) En sentido jurídico	206
La ley es una regla de derecho objetivo (III)	208
C.- El objeto de la ley	208
D.- La ley civil	209
E.- Clasificación	209
1) Según su contenido u objeto;	209
a) En sentido formal o particular	209
b) En sentido material	209
2) Según la estructura	209
a) Ley completa	210
b) Ley incompleta	210
c) Normas limitativas o modificatorias	210
3) Según la técnica de su aplicación	211
a) Leyes rígidas	211
b) Leyes flexibles	211
4) Según la sanción	212
a) Leyes imperfectas	212
b) Leyes menos que perfectas	212
c) Leyes perfectas	212
d) Leyes más que perfectas	212
5) Según el sentido del mandato	213
a) Leyes prohibitivas	213
b) Leyes dispositivas	213
c) Leyes permisivas	213
6) Según la imperatividad	213
a) Leyes supletorias, supletivas o interpretativas	214
b) Leyes imperativas	214
7) Según la materia u objeto de que se ocupa	214
a) Ley ordinaria	215
b) Ley extraordinaria, excepcional o especial	215
c) Ley orgánica	215
d) Ley estatutaria	216
e) Ley general o marco	217
f) Ley plan	217
F.- Características de la ley	217
1. Obligatoria	217
2. General	217
3. Permanente	218
4. Abstracta e impersonal	218
5. Estatal	218

6. Cierta	218
7. Conocida	218
G.- Formación de la ley (etapas)	218
H.- Jerarquía de la ley	220
I.- La excepción de inconstitucionalidad	220
Aplicación preferente de la Constitución. Incidencia de un fallo de inexequibilidad sobre situaciones anteriores (IV)	221
El principio constitucional prima sobre otro argumento (V)	224
J.- El control constitucional	225
La inconstitucionalidad sobreviniente; su consagración histórica (VI)	226
La inconstitucionalidad sobreviniente no expulsa, en forma automática, del ordenamiento jurídico, la norma controvertida.(VII)	229
El Estado de derecho impone el control constitucional previo y posterior (VIII)	232
K.- La violación o incongruencia entre leyes de igual rango	235
1. Entre los códigos nacionales	235
2. En cada código y leyes especiales	236

CAPITULO VII

Vigencia de la ley:

A.- En el tiempo	237
1. Sistemas	237
a) Sistema de la promulgación	237
b) Sistema Sucesivo	237
c) Sistema sincrónico o uniforme	238
La Ley no obliga al administrado sino en virtud de su promulgación (I)	238
2. Autoridad de la ley	240
3. Extinción de la eficacia de la ley	240
a) Causas intrínsecas o internas	240
1) El vencimiento del término fijo	240
2) El agotamiento	241
b) Causas externas o exógenas	241
1) La derogatoria	241
2) Tácita o indirecta	241
3) Orgánica	241
4) Total	241
5) Parcial	242
Cuándo se entiende regulada una materia por la ley posterior (II)	242
c) Desuetud	243
d) Inconstitucionalidad - o inexequibilidad (teorías)	243
Los efectos o alcance de la entencia de inexequibilidad (III)	244
4. Retroactividad e irretroactividad de la ley	246

	Pág.
5. Razón de la irretroactividad de la ley	247
a) La vigencia de la ley y su conocimiento	247
b) La determinación legal o teoría tradicional	247
c) Por razón del orden público	249
d) Por la jerarquía	250
Concepto de derecho adquirido (IV)	250
La noción de derecho adquirido – (patrimonial y extrapatrimonial– en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia y en la del Consejo de Estado (V)	250
El artículo 30 (hoy 58) de la C. P. garantiza la noción patrimonialista del derecho adquirido (VI)	254
La Ley no puede ser retroactiva en virtud de los derechos adquiridos su diferencia con la expectativa– (VII)	255
El concepto de derecho adquirido y su protección en la Constitución de 1991 (VIII)	256
La ley que vulnere los derechos adquiridos es inconstitucional (IX)	260
La nueva ley no puede alterar las relaciones contractuales surgidas durante la vigencia de la ley anterior (X)	262
La ley penal y procesal penal protegen intereses sociales, razón por la cual puede ser retro y ultractiva (XI)	264
a) Crítica a la teoría tradicional	265
b) Teoría del interés	265
c) Teoría de la adquisición y de la forma del derecho.	265
d) Teoría de la favorabilidad	266
e) Teoría de la naturaleza de la norma	266
f) Teoría del hecho cumplido	267
g) Teoría de la conciliación	267
h) Teoría de la consumación jurídica	267
B.- Leyes retroactivas –no sujetas a irretroactividad–	268
1. La ley interpretativa	268
2. Excepción a la retroactividad de la ley aclaratoria	268
3. La ley de orden público	269
Excepcionalmente la ley puede tener efecto retroactivo –en cuanto así lo ordene– el interés público prevalece sobre el particular (XII)	269
La irretroactividad de la ley no es principio de carácter absoluto; en qué consiste la irretroactividad y cuándo lo puede ser (XIII)	270
La ultraactividad y la retroactividad de la ley, en virtud del principio de igualdad, dependen del legislador (XIV)	272
La ley procesal penal –frente a la sucesión de leyes– forma un “acto jurídico complejo” dentro del cual prima la ley anterior con la cual se inició la tramitación (XV)	274
C.- Aplicación de la ley civil respecto del territorio	275
1. Principio general	275
2. Conflicto de leyes de diversos Estados	276

	Pág.
3. Derecho privado	276
a) El matrimonio	276
b) Los contratos y testamentos	276
4. En derecho laboral	276
5. En derecho penal	276
6. Origen histórico	276
D.- Sistemas de aplicación de la ley respecto del territorio	277
1. La territorialidad	277
2. La personalidad de la ley	277
3. El statu quo	277
4. La cortesía internacional	278
5. La comunidad del derecho y la nacionalidad	278
E.- Sistemas de aplicación de la ley en el territorio según el Código Civil	278
1. Territorialidad de la ley	278
2. Extraterritorialidad de la ley	279
a) Leyes personales	279
b) Leyes reales	279
c) Leyes relativas a los actos	280
d) Leyes relativas a los requisitos internos	280
e) Leyes relativas a la forma de los actos o contratos	280
f) Dentro de las obligaciones comerciales	281
g) La cortesía internacional	281

CAPITULO VIII

Aplicación del derecho:

A.- Principales actividades en la aplicación del derecho	283
1. La fijación histórica del caso jurídico	284
a) Teoría de la subsunción	284
b) La teoría del silogismo de determinación de una consecuencia jurídica	284
2. La fijación histórica de los hechos concretos	284
3. La selección de la fuente – y de las normas–	285
4. Interpretación de la norma jurídica	285
a) La naturaleza de la interpretación	287
b) La interpretación de la ley y la evolución científica	288
c) Objetivo de la interpretación	289
d) La imposibilidad de obtener y aplicar el pensamiento del legislador	290
e) La seguridad jurídica	290
Interpretar la ley es colocar la realidad psicológica y social bajo la técnica jurídica infundida siempre por la razón y por la moral (I)	291
La ley y su interpretación: relación ley-realidad-ley (II)	292

	Pág.
Interpretar la ley es determinar su sentido y alcance (III)	293
La esencia del derecho y la interpretación de la ley (IV)	294
B.- Clases de interpretación	294
1. Según la entidad o persona que la realice	294
a) Interpretación auténtica	295
b) Interpretación judicial	296
c) Interpretación doctrinal	297
2. Según la forma, finalidad u objetivo	297
a) Elementos de la interpretación	297
b) Hermenéutica e interpretación	297
C.- Reglas y métodos de interpretación de la ley	298
1. La exégesis –semántica o gramatical–	298
El legislador prescribe mediante el uso estipulativo de la palabra.	
La definición legal no es obligatoria sino conceptual (VI)	299
2. Método de interpretación lógica	300
3. Método sistemático o teleológico	301
4. Interpretación prevalente o especificadora	302
5. Interpretación extensiva	302
El ordenamiento jurídico integra un sistema que excluye toda	
incompatibilidad entre las normas que lo conforman (VII)	303
La interpretación extensiva y analógica sólo procede en presencia de un	
real o aparente vacío legislativo (VIII)	304
6. Interpretación restrictiva	305
En la interpretación restrictiva debe tenerse en cuenta la especialidad o	
generalidad de las normas y el sentido que mejor cuadre con la razón	
natural o la voluntad de las partes (IX)	305
7. Método sociológico	306
Los métodos de interpretación y aplicación de la ley colombiana (X)	306
Interpretación sociológica del derecho (XI)	310
D.- Reglas prácticas de interpretación	310
1. La formación y capacidad del intérprete	310
2. La inobservancia de la ley injusta	311
a) El fundamento legal	311
b) El respeto al imperio de la ley	312
3. La interpretación sistemática o teleológica	312
La interpretación de la ley y la aplicación de la equidad (XII)	312
D.- De la argumentación	313
1. El campo de la argumentación	313
a) En la producción o establecimiento de las normas jurídicas	314
b) En la aplicación de normas jurídicas a la solución de casos jurídicos	314
c) En la dogmática jurídica	314
2. El descubrimiento, justificación y explicación del resultado interpretativo ...	315

	Pág.
F.- El procedimiento de la decisión judicial	316
1. Principales causas del error	316
a) La precipitación al juzgar	317
b) La pereza intelectual	317
c) La excesiva deferencia a la autoridad ajena	317
d) La preocupación y el prejuicio	318
e) Las pasiones	319
2. Argumento o razón de autoridad	319
3. Lógica jurídica y argumentación jurídica	320
4. Corrección formal y material de los argumentos	321
G.- Clases de argumentos interpretativos	322
Argumento de razón o de hecho:	
1. Argumento lingüístico, semántico o exegético	322
a) La etimología	323
b) La definición	324
c) La fuerza y razón del argumento gramatical	327
d) La seguridad y el respeto a la autoridad	327
2. La argumentación práctica	327
3. Argumento sistemático	328
a) Objeto	328
b) Importancia	328
4. Argumento teológico o deontológico	330
5. Argumento ab ordine	332
6. Argumento a contrario sensu	332
7. Argumento a similibus o de analogía	332
a) Concepto	333
b) Requisitos	333
c) Clases (de la ley; de derecho)	333
La analogía; su naturaleza. No es fuente autónoma sino que es parte de la ley (XIII).....	334
d) Excepciones en la aplicación del procedimiento analógico.....	336
8. Argumento a consiliis vel oppositis	336
9. Argumento a fortiori	336
10. Argumento de excepción a la regla	337
11. Argumento a majori ad minus	337
12. Argumento a sujeta materia	338
13. Argumento a verosimili	338
14. Argumento ab impossibili	338
15. Argumento ab absurdo	339
16. Argumento ab autoritate	339
H.- Las máximas y aforismos sobre los argumentos de interpretación	340

	Pág.
1. En la interpretación de la ley	340
2. En la interpretación de los contratos	342
3. En materia penal	344
 CAPITULO IX	
Derechos subjetivos:	
A.- Origen y evolución	345
B.- La formulación de los derechos	346
C.- Concepto	346
1. Teoría de la concesión histórica	346
2. Teoría del orden natural	347
3. Teoría legalista	347
4. Teoría de la voluntad	347
5. Teoría del interés	347
6. Teoría kelseniana	348
7. Teoría del poder o facultad	348
La condición de vida	348
D.- Denominación o nomenclatura	349
1. Derechos y deberes del hombre	349
2. Derechos humanos	349
3. Derechos naturales	350
4. Derechos innatos u originales	350
5. Derechos individuales	351
6. Derechos del hombre, del ciudadano y del Estado	351
7. Derechos fundamentales o esenciales	351
E.- Libertades fundamentales	352
Concepto:	
1. Desde un punto de vista teórico	353
2. Noción positiva o legal	353
Nuestro concepto	354
F.- Características de los derechos subjetivos fundamentales	354
1. Son fuente de validez legal	354
2. Son instrumentos de utilidad estatal	355
3. Evolutivos	355
4. Son genéricos	355
5. Implican deberes y función social	356
6. Los derechos fundamentales desbordan la órbita del Estado	356
G.- Derechos fundamentales y derechos subjetivos	356
Clasificación:	
1. Clásica	357

a) Interés moral	358
b) Respeto de los intereses materiales	358
c) Interés social	358
2. Clasificación moderna	358
a) Derechos civiles	358
1. El derecho a la intimidad personal	359
2. El derecho a la seguridad personal	359
3. El derecho a la seguridad económica	359
4. El derecho de libertad económica	359
b) Derechos públicos	359
c) Derechos políticos	359
d) Derechos sociales	359
3. Clasificación constitucional	359
a) Los derechos fundamentales	360
b) Los derechos sociales, económicos y culturales	360
c) Los derechos colectivos y del ambiente	360
4. Derechos subjetivos privados	361
a) Derechos personalísimos	361
b) Derechos familiares	361
c) Derechos patrimoniales y extrapatrimoniales	361
5. Clases de derechos patrimoniales	362
a) Derechos reales	362
b) Derechos personales, de crédito u obligaciones	362
c) Derechos universales	362
d) Derechos inmateriales	362
Criterios para determinar los derechos fundamentales; labor de interpretación del juez (I)	363
Derechos de autor; su naturaleza y características (II)	370
e) Derechos absolutos y relativos	371
H.- Elementos del derecho subjetivo	371
1. El sujeto	371
a) La persona como categoría o construcción jurídica	372
b) Clases de persona o sujetos de derechos y de titularidad	372
2. Capacidad y personalidad jurídica	372
Los patrimonios autónomos no son titulares de derechos subjetivos ni procesales (III)	373
3. Formas de titularidad	374
a) Plena	374
b) De goce	374
c) De fiducia	375
d) Plural –cotitularidad–	375
e) Derecho sin sujeto	375

	Pág.
I.- Contenido y objeto del derecho subjetivo	375
1. En los derechos de la personalidad y de familia	376
2. En los derechos patrimoniales	376
3. En los derechos crediticios	376
J.- Nacimiento, transmisión y extinción de los derechos subjetivos	376
1. Los derechos personalísimos	376
2. Los derechos familiares	376
3. Los derechos patrimoniales	377
4. Los derechos universales	377
5. Los derechos inmateriales	377
K.- Adquisición originaria y derivada	377
1. Clases de adquisición derivada	378
a) Translaticia	378
b) Constitutiva	378
c) Singular o universal	378
d) Derechos aparentes	378
2. Extinción de derechos subjetivos	379
a) Los derechos personalísimos	379
b) En los derechos de familia	379
c) En los derechos patrimoniales	379
d) Los derechos universales	380
L.- Relación jurídica	380
1. Evolución	380
2. Concepto	381
3. Sujetos de la relación jurídica	382
4. Institución jurídica	382
LL.- Protección y garantía de los derechos subjetivos	382
1. Antecedentes	382
2. Las formas de garantía y protección	382
a) Sistema de control político o parlamentario	382
b) Las formulaciones y declaraciones	383
c) El sistema de ombudsman	386
d) Sistema judicial	387
1) El control constitucional	387
2) La acción jurisdiccional	387
e) Sistema mixto	388
f) El sistema latinoamericano	388
1) Excepción de inconstitucionalidad	388
2) La acción de inconstitucionalidad	389
3) La acción de tutela	389
Antecedentes	

	Pág.
a) El derecho romano	389
b) El hábeas corpus	389
c) La declaración americana	390
d) La declaración universal de los derechos del hombre	390
e) La quinta reunión de los cancilleres americanos	391
f) El seminario sobre amparo, de México	391
g) La tercera jornada latinoamericana de derecho procesal	391
h) El pacto internacional sobre derechos civiles y políticos	391
i) La convención americana sobre derechos humanos	392
j) El juicio de amparo y garantías Mexicano	392
3. La acción de tutela en el derecho colombiano	394
a) El Objeto	395
b) La improcedencia	396
c) Elementos sustanciales	396
d) Los principios que rigen la acción de tutela	397
1° Los criterios supranacionales	
2° Los principios de derecho sustancial	
3° Los principios procesales	397
4° La competencia	398
La acción de tutela procede cuando el solicitante ha hecho uso del medio judicial ordinario y éste resultó ineficaz (IV)	399
La tutela procede, excepcionalmente, cuando los derechos fundamentales resultan directamente vulnerados por la interpretación (V)	400
La acción de tutela procede contra las vías de hecho que vulneren o amenacen los derechos fundamentales (VI)	401
Derechos fundamentales; concepto evolutivo. La persona jurídica como titular de aquellos y de la acción de tutela (VII)	403
4. Acción de cumplimiento	406
a) Objetivo	406
b) Elementos	406
c) Titulares	407
d) Improcedencia de la acción de cumplimiento	408
e) Trámite o procedimiento	408
1) Competencia	408
2) Requisitos de la demanda	409
3) Actuación temeraria	409
4) Anexos	410
5) Demanda verbal	410
6) Los principios y el tratamiento preferencial	410
7) Inadmisión o rechazo de la demanda	410
8) El auto admisorio - su contenido	410

	Pág.
9) Informes	411
10) Suspensión y terminación anticipada del trámite	411
11) Excepciones	412
12) El fallo y su contenido	412
13) Notificaciones	413
14) Recursos	413
15) Trámite de la segunda instancia	415
f) Desacato	415
g) Aplicación del Código de lo Contencioso Administrativo	415
El deber omitido debe ser tan claro y preciso que se asimile a título ejecutivo (VIII)	416
El auto que rechaza la solicitud de cumplimiento de leyes o de actos administrativos es susceptible de impugnación (IX)	416
M.- Posición crítica	418
1. La evolución acelerada	419
2. La tecnificación	419
3. La materialización	419
4. Medio ambiente violento	419
5. La deshumanización del hombre	420
6. La crisis del derecho	420

CAPITULO X

Sujeto del derecho:

A.- Concepto de persona natural	421
B.- Principio y fin de la personalidad	421
1. El ingreso en la familia	422
2. Por el bautismo	422
3. Con la concepción	422
4. Con el nacimiento	423
a) El nacimiento viable	423
b) La terminación del nacimiento	423
c) Requisitos del nacimiento	423
1) La separación completa de la madre	424
2) Vida extrauterina	424
d) Prueba del nacimiento	424
5. Protección jurídica del concebido y no nacido	424
Alcance de la protección	425
1) La protección de la maternidad	425
2) La protección civil y de policía	425
3) La sanción penal para determinadas clases de aborto	425
4) Los derechos patrimoniales	425

	Pág.
6. Determinación del momento de la concepción	426
Importancia del momento de la concepción:	
a) Presunción de paternidad legítima	427
b) La impugnación de la paternidad legítima	427
c) Excepción a la presunción de paternidad	427
d) El hijo póstumo	428
e) En la paternidad extramatrimonial	428
La existencia legal de la persona natural principia en el momento de su nacimiento (I)	428
La presunción contenida en el artículo 92 del C. C. es simplemente legal y no de derecho (II)	433
7. Fin de la existencia de la persona natural	436
a) Efectos de la muerte	437
b) La muerte y su concepto	437
1) Muerte biológica	437
2) Muerte cardíaca	437
3) Muerte cerebral	437
4) Muerte clínica	438
5) Muerte celular	438
6) Muerte encefálica	438
7) Suspensión de la vida	438
8) Suspensión de la muerte	438
8. Conmorencia	439
9. Prueba de la muerte real	439
10. Muerte presunta	439
a) Períodos de la ausencia	440
b) Declaración de ausencia	440
c) Presunción de muerte por desaparecimiento	441
d) Consecuencias de la presunción de muerte	442
e) Rescisión de la declaración de muerte	443

CAPÍTULO XI

Atributos de la personalidad:

A.- Concepto	445
B.- Enumeración	445
El estado civil a la luz de la Constitución de 1991 (I)	446
C.- Derechos de la personalidad	447
1. Concepto	447
2. Características de la naturaleza de esta clase de derechos	447
3. Su protección	448
4. Protección de la imagen	448

	Pág.
Derecho de la persona a su propia imagen; su protección (II)	449
D.- Capacidad jurídica	450
1. El sujeto y titularidad de la relación jurídica	450
2. Concepto	451
3. Clasificación	451
a) Capacidad de goce o de derecho	451
b) Capacidad de hecho	452
1) Concepto	452
2) Diferencia entre la capacidad de hecho y de derecho	452
3) Incapacidades	453
E.- Clasificación de las incapacidades	453
1. Incapacidades según su naturaleza	453
a) Incapacidad legal y de derecho	453
b) Incapacidad general y especial -absoluta y relativa-	454
2. Incapacidades según su origen	454
F.- El sexo	454
1. El homosexualismo	454
2. El transexualismo	457
3. Las alteraciones sicobiológicas	457
Pese a que la ciencia médica recomienda la intervención para definir la identidad sexual de un menor de edad, la doctrina constitucional pregon que los representantes legales no pueden decidir sobre la procedencia o no de tal definición por ser decisión que debe tomar la propia persona afectada, mediante el consentimiento libre e informado o cualificado y persistente.	
Alcance del consentimiento informado en los tratamientos médicos (III)	458
G.- La edad	481
1. Emancipación y habilitación de edad	482
2. Habilitación de edad	482
3. Graduación de la incapacidad dentro de la minoría de edad	482
a) El infante	482
b) El impúber	483
c) Menor adulto	483
H.- La prodigalidad o disipación	483
Requisitos para declarar la disipación; su prueba (IV)	484
I.- La enajenación mental	486
1. En qué consiste	486
2. Clases de enajenación mental	486
Alteración y demencia senil; sus diferencias (V)	487
Demencia senil, vejez y senilidad. Sus diferencias (VI)	487
Psicosis maniaco-depresiva. Quien la padece es incapaz aún en los períodos lúcidos (VII)	487
No toda demencia produce incapacidad civil. Su existencia y gravedad debe probarse por medio idóneo (VIII)	488

	Pág.
Doctrinas de la Corte sobre la perturbación patológica y su prueba (IX)	489
Enajenación mental. Basta demostrar su existencia, sin exigir su grado ni naturaleza (X)	491
Cómo se prueba la demencia (XI)	492
De todo lo dicho sobre la enajenación mental y su prueba, se llega a las siguientes conclusiones (XII)	492
J.- El nombre	496
1. Evolución histórica	496
2. Fundamento y razón	496
3. Integración del nombre	497
a) El hijo legítimo	497
b) El hijo extramatrimonial	497
c) El hijo adoptivo	498
d) El hijo de filiación oficialmente desconocida	498
e) El nombre individual, civil, de pila o prenombre	498
f) Modificaciones del nombre y del apellido	499
El objeto del nombre es la plena identidad de su titular; su modificación (XIII)	500
4. Naturaleza del nombre	501
a) El nombre propiedad	501
b) El nombre como distintivo de la filiación	501
c) El nombre como distintivo de la personalidad	501
5. Protección jurídica del nombre	502
K.- El domicilio	502
1. Concepto	502
a) Residencia	02
b) Habitación	503
2. Importancia de la determinación del domicilio	503
3. Clasificación del domicilio	505
a) Domicilio político	505
b) Domicilio civil	505
1) Domicilio especial	505
2) Domicilio general u ordinario	505
1) Domicilio legal	506
2) Domicilio de origen	506
3) Domicilio voluntario	506
Concepto	506
Elementos	507
Determinación	507
1) Por manifestación	507
2) Por presunción	507
Inexistencia de domicilio voluntario	507

El domicilio. Clases y determinación (XIV)	508
El domicilio como los demás atributos de la personalidad son derechos fundamentales (inexequibilidad del art. 89 del C. C.) (XV)	515
J.- El estado civil	518
1. Antecedentes y concepto	518
a) En derecho romano	518
b) Las siete partidas	518
c) La doctrina	518
d) El Decreto 1260 de 1970	518
2. Determinación del estado civil	519
Estado civil: concepto y modificación (XVI)	519
3. Características del estado civil	520
a) El estado civil es único e indivisible	520
b) El estado civil no es transmisible	520
Estado civil. Sus características y ley aplicable (XVII)	520
Estado civil; naturaleza; acciones y su diferencia con la disponibilidad patrimonial (XVIII)	522
La pretensión sobre estado civil es desistible. Su diferencia con la transacción del mismo (XVIII A)	524
K.- Pruebas del estado civil	525
1. La prueba y los medios de prueba	525
2. El estado civil y su prueba	526
3. Antecedentes del registro civil	526
4. Pruebas del estado civil en derecho colombiano	527
a) Desde la Colonia y hasta el 1º de septiembre de 1853	527
b) Entre 1853 y 1938	527
c) Desde 1938 hasta 1970	530
Prueba del estado civil; valor probatorio de las actas eclesiásticas (XIX a XXV)	532
El estado civil no es susceptible de prueba de confesión (XXXVI)	550
El estado civil no se prueba por indicios (XXXVII)	551
d) A partir de 1970	551
L.- Hechos y actos objeto del registro del estado civil	551
1. Los nacimientos	551
2. Los matrimonios	554
3. Las defunciones	555
4. Reconocimiento de hijos extramatrimoniales	556
5. Legitimaciones	557
6. Adopciones	558
7. Manifestación de avecindamiento	558
8. Alteración de la patria potestad	558
9. Habilitación de edad	559
La prueba del estado civil (XXXIX a XLII)	562

CAPITULO XII

Guardas:

	Pág.
A.- Protección legal de los incapaces	567
1. Razón de la protección	567
2. La representación	567
a) Concepto	567
b) Sujetos	568
3. Inhabilidades para ser guardador	568
4. Clases de guardas	569
a) Según su naturaleza	569
1) Tutelas	569
2) Curatelas	569
b) Según su origen	569
1) Testamentaria	569
2) Legítima	569
3) Dativa	570
4) Guarda de menores	570
c) Según el número de sujetos	570
d) Según las facultades del guardador	570
1) Tutela del impúber	570
2) Curaduría del menor adulto	571
3) Curaduría del disipador	571
4) Curaduría del demente	572
e) Curaduría de bienes	573
1) Para los bienes del ausente	573
2) Para la herencia yacente	573
3) Para el hijo que está por nacer	574
f) Curadurías adjuntas	574
g) Curadurías especiales	575
La capacidad y las clases de guardas (I)	575
B.- Formalidades de las guardas	578
1. El discernimiento	578
2. La caución	578
3. El inventario	578
4. Los actos del guardador	579
5. Responsabilidad del guardador	579

CAPÍTULO XIII

Personas jurídicas:

A.- Fundamento y razón	581
------------------------------	-----

	Pág.
B.- Nombre	582
C.- Antecedentes	582
1. En derecho romano	582
2. En la edad media	583
3. En la legislación española	583
4. En el antiguo derecho francés	584
5. En derecho latinoamericano	584
D.- Concepto	585
1. Teoría de la propiedad colectiva	585
2. Teoría de la ficción	586
3. Teoría orgánica o de realidad objetiva	587
4. Teoría de la realidad técnica o formal	588
E.- Elementos de la persona jurídica	589
F.- Clasificación de las personas jurídicas	589
1. Según la nacionalidad	589
2. Según la estructura, el fin y la forma de extinción	590
a) Personas jurídicas de derecho público interno	590
b) Personas jurídicas de derecho privado	590
1) Antecedentes	590
2) Clasificación	591
3) Características de las corporaciones y fundaciones	593
4) Clasificación de las personas jurídicas sin ánimo de lucro, según su inscripción o registro	594
5. Entidades con régimen especial que no se registran en cámara de comercio	594
a) Las instituciones de educación superior	594
b) Las instituciones de educación formal y no formal	594
c) Las personas jurídicas que prestan servicio de vigilancia privada	595
d) Las iglesias y confesiones	595
e) Las instituciones del sistema de seguridad social	595
f) Los sindicatos	596
g) Los partidos y movimientos políticos	596
h) Las Cámaras de Comercio	596
i) Las entidades privadas del sector salud	596
j) Las sociedades de gestión colectiva de derechos de autor	597
k) Las personas jurídicas extranjeras de derecho privado	597
l) Establecimientos de beneficencia	597
m) Entidades regidas por las normas de propiedad horizontal	597
n) Cajas de compensación familiar	597
ñ) Cabildos indígenas	598
o) Entidades que integran el sistema	598

p) Organizaciones gremiales de pensionados	598
q) Casas cárceles	599
r) Clubes de tiro, caza y armas	599
s) Entidades privadas del sistema nacional de bienestar familiar	599
6. Entidades sujetas a la regla general - Que se inscriben en Cámara de Comercio	599
7. Personas jurídicas con ánimo de lucro	601
8. Personas jurídicas de derecho canónico	602
BIBLIOGRAFÍA	609
ÍNDICE ALFABÉTICO	611