

59398
1981
t. 2



ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

RÉGIMEN DE LOS BIENES EN EL MATRIMONIO

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES

Sec. I. *Nociones preliminares*

	PÁG.
1. Importancia de la cuestión.....	3
2. Diversas definiciones.....	4
3. Nuestra apreciación conceptual.....	4

Sec. II. *Clasificación de los regímenes matrimoniales*

1. Complejidad de una clasificación.....	5
2. Criterios.....	6

CAPÍTULO II

DEL RÉGIMEN DE BIENES EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA

Sec. I. *Aspectos generales*

1. Orden de la explicación.....	15
2. Concepto.....	15

Sec. II. *Evolución histórica*

1. Antecedentes.....	15
2. Conclusión.....	16

*Sec. III. Fundamento del régimen de la sociedad
conyugal según don Andrés Bello*

1. Principios sobre los cuales descansa el sistema. 16

Sec. IV. Fuentes del régimen jurídico de la sociedad conyugal

1. Dos fuentes primordiales. 18
2. Criterio de Bello. 23

CAPÍTULO III

**RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO
SEGÚN EL CÓDIGO CIVIL**

Sec. I. Estructura del sistema

1. Tres instituciones fundamentales. 26

Sec. II. De las capitulaciones matrimoniales

1. Concepción del Código Civil. 26

Sec. III. De la sociedad conyugal

1. Un régimen circunstancialmente legal. 27

Sec. IV. Del régimen de separación de bienes

1. Un sistema de excepción. 27

CAPÍTULO IV

NATURALEZA JURÍDICA DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Concepción doctrinal sobre la institución

1. Teorías sobre el particular. 28

Sec. II. *Personalidad. Comunidad*

	PÁG.
1. La sociedad conyugal no es persona jurídica.	31
2. Diferencias de la sociedad conyugal con la comunidad de bienes.	31

Sec. III. *Concepción jurisprudencial colombiana*

1. El sistema del Código según la Corte.	32
--	----

Sec. IV. *Estructura de la sociedad conyugal según el Código Civil*

1. Fundamento de la sociedad conyugal en el Código Civil.	33
---	----

Sec. V. *Del haber de la sociedad conyugal*

1. Trilogía indispensable de bienes.	34
2. El patrimonio social.	34
3. Descripción del haber social.	34
4. Haber o activo absoluto y haber o activo relativo.	35
5. Haber relativo.	36
6. Haber o activo propio de cada cónyuge.	37

Sec. VI. *Del pasivo de la sociedad conyugal*

1. Sistema general del Código Civil.	38
2. Obligaciones personales de la mujer.	39
3. Otras obligaciones de los cónyuges.	40

Sec. VII. *Administración de la sociedad conyugal*

1. Sistema del Código.	40
--------------------------------	----

Sec. VIII. *Disolución de la sociedad conyugal*

1. Noción.	42
--------------------	----

Sec. IX. *Efectos de la disolución de la sociedad conyugal*

1. Su concepción en el sistema del Código.	43
2. Administración de la sociedad conyugal disuelta.	44

Sec. X. Liquidación de la sociedad conyugal

	PÁG.
1. Noción.	44
2. Operaciones que comprendía la liquidación de la sociedad conyugal en el sistema anterior.	44
3. Obligación a las deudas.	46
4. Beneficio de emolumento que gozaba la mujer.	47
5. Cancelación de obligaciones reales por uno de los cónyuges.	47

Sec. XI. Del régimen de separación de bienes en el Código Civil

1. Sistema del Código Civil.	47
-----------------------------------	----

PARTE SEGUNDA

RÉGIMEN VIGENTE

CAPÍTULO I

REFORMAS INTRODUCIDAS AL RÉGIMEN DEL CÓDIGO CIVIL

Sec. I. Apuntaciones preliminares

1. Aclaración previa.	51
2. Una primera y tímida reforma.	51
3. Una reforma fundamental: La ley 28 de 1932.	51

Sec. II. Antecedentes de la ley 28 de 1932

1. Un proyecto de ley.	52
-----------------------------	----

Sec. III. Ley 28 de 1932

1. Texto de la ley.	54
2. Alcance de las reformas introducidas por la ley 28.	55
3. Ámbito de aplicación de la ley 28 de 1932.	60

Sec. IV. Apreciación jurisprudencial sobre la sociedad conyugal vigente a partir de 1933

1. Criterios de la Corte.	60
--------------------------------	----

Sec. V. *Una discusión ya superada*

	PÁG.
1. Planteamiento de la cuestión.	71
2. Tesis: Sociedad ficticia o transitoria de bienes.	72
3. Nuestro punto de vista.	73

Sec. VI. *Otras reformas introducidas al régimen del Código Civil*

1. Planteamiento de la cuestión.	74
---------------------------------------	----

Sec. VII. *Ley 68 de 1946*

1. Un problema latente al entrar en vigencia la ley 28 de 1932.	74
2. Solución por vía legislativa.	74

Sec. VIII. *Decreto 2820 de 1974*

1. Finalidad del estatuto.	76
2. Reformas relacionadas con el régimen de bienes en el matrimonio. ...	76

Sec. IX. *Ley 1ª de 1976.* 78

CAPÍTULO II

SISTEMA QUE RIGE EN LA ACTUALIDAD

Sec. I. *Estructura del régimen vigente*

1. Organización general.	80
-------------------------------	----

CAPÍTULO III

RÉGIMEN ACTUAL SOBRE CAPITULACIONES MATRIMONIALES

Sec. I. *Aspectos generales*

1. En lo general se mantiene el sistema del Código.	81
2. Separación de bienes en capitulaciones matrimoniales.	81
3. Noción.	82

	PÁG.
4. Características	82
5. Partes de que constan.	84
6. Época de su celebración.	85
7. Requisitos.	85
8. Permiso del pródigo cuando es menor.	86
9. Caso del sordomudo.	87
10. Formalidades.	87

Sec. II. Ineficacia de las capitulaciones matrimoniales

1. Ámbito de la ineficacia.	87
2. De la caducidad.	88
3. De la inexistencia.	89
4. De la nulidad de las capitulaciones.	90

Sec. III. Inmutabilidad de las capitulaciones matrimoniales

1. Alcance de la inmutabilidad.	90
2. Libertad para escoger un régimen económico matrimonial.	91

Sec. IV. De las donaciones por causa del matrimonio

1. Impropiiedad de una terminología.	91
2. Noción.	92
3. Régimen jurídico.	92
4. Especies de donaciones con causa del matrimonio.	93
5. Donaciones modales.	94
6. Revocación de las donaciones.	94
7. La acción revocatoria frente a la no consumación del matrimonio.	95

CAPÍTULO IV

ORGANIZACIÓN DEL RÉGIMEN VIGENTE DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Su estructura

1. La sociedad conyugal en su nueva concepción.	97
2. Sustrato de la sociedad.	97
3. Régimen vigente.	98
4. Fundamentos sobre los que descansa la sociedad conyugal en el derecho vigente.	98

CAPÍTULO V

DEL HABER O ACTIVO SOCIAL

Sec. I. *Nociones generales*

	PÁG.
1. Apuntaciones previas.....	100

Sec. II. *Del haber absoluto de la sociedad conyugal en el régimen vigente*

1. Integración del haber absoluto.....	103
2. Composición del haber absoluto.....	103
3. Bienes adquiridos durante la sociedad que no pertenecen a ella	107
4. Las minas denunciadas por uno de los cónyuges.....	109
5. Caso de la cesantía.....	109
6. El seguro de vida.....	110

Sec. III. *Del haber relativo de la sociedad conyugal*

1. Apreciación conceptual.....	111
2. Composición.....	112

CAPÍTULO VI

DEL HABER O ACTIVO PROPIO DE CADA UNO DE LOS CÓNYUGES

Sec. I. *Ámbito del haber o activo*

1. Descripción.....	116
---------------------	-----

Sec. II. *De la subrogación*

1. Subrogación en general.....	124
2. Clasificación.....	125
3. Subrogación de inmueble a inmueble.....	125
4. Subrogación de inmueble a valores.....	129

CAPÍTULO VII
DEL PASIVO SOCIAL

Sec. I. Del pasivo en la sociedad conyugal

	PÁG.
1. Sinopsis del pasivo en el sistema del Código Civil.	131

Sec. II. Del pasivo social en el régimen actual

1. Su concepción en el régimen vigente.	131
2. Cargas y reparaciones usufructuarias de los bienes sociales y de cada uno de los cónyuges.	135
3. Obligaciones contraídas antes de la ley 28.	136

Sec. III. Pasivo absoluto o real, y pasivo relativo o aparente en la legislación vigente

1. Noción previa.	136
2. Del pasivo absoluto o real.	137
3. Del pasivo relativo o aparente.	139
4. Imputación del pasivo.	141

CAPÍTULO VIII

DEL RÉGIMEN DE LAS RECOMPENSAS
Sistema general

1. Generalidades.	144
2. Noción.	144
3. Clasificación de las recompensas.	145

CAPÍTULO IX

DE LA ADMINISTRACIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Administración dual

1. Administración de la sociedad conyugal.	152
--	-----

Sec. II. Del régimen contractual entre los cónyuges

1. Una disposición trascendental.	156
2. Donaciones entre cónyuges.	156
3. De la compraventa entre cónyuges.	157
4. Historia del establecimiento del art. 1852.	157

	PÁG.
5. Sociedades entre cónyuges.....	163
6. Solución por vía legislativa.....	165
7. Curaduría del cónyuge incapaz.....	165
8. El mandato entre cónyuges.....	167

CAPÍTULO X

DE LA DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Principios generales

1. Apreciación conceptual.....	168
2. Declaración de nulidad del matrimonio.....	173

Sec. II. Efectos de la disolución de la sociedad conyugal

1. Surge una comunidad de bienes.....	175
2. La comunidad pasa a ser administrada por los comuneros.....	176
3. Se consolidan el activo y el pasivo sociales.....	177
4. Cesa el derecho de disfrute que tiene la sociedad sobre los bienes propios de los cónyuges.....	178
5. Se hacen exigibles las recompensas.....	178
6. Disuelta la sociedad conyugal, se causa su liquidación.....	178

CAPÍTULO XI

DE LA LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

Sec. I. Principios generales

1. Noción.....	179
2. Una norma de particular importancia.....	180
3. Liquidación en caso de muerte de uno de los cónyuges.....	180
4. Tesis del doctor Luis Felipe Latorre.....	181
5. Otros criterios.....	183
6. La tesis más aceptada.....	183

Sec. II. La liquidación

1. Etapas que comprende.....	184
2. Confección del inventario.....	184

	PÁG.
3. Hipótesis para confección del inventario.....	185
4. Determinación del avalúo.....	187
5. Formación del acervo o haber bruto inventariado.....	188
6. Determinación del pasivo.....	188
7. Determinación del líquido social.....	189
8. Liquidación de recompensas.....	189
9. Determinación de gananciales y su distribución.....	190
10. Adjudicación de bienes.....	190

Sec. III. Proceso de liquidación de sociedades conyugales

1. Juez competente.....	190
2. Procedimiento.....	191

Sec. IV. Diversos ejemplos de liquidación de sociedad conyugal por el sistema más aceptado

1. Primer ejemplo.....	192
2. Segundo ejemplo.....	195

Sec. V. Renuncia de gananciales

1. Derecho a la renuncia.....	199
2. Sistema del Código.....	200
3. Régimen vigente.....	200
4. Condiciones de la renuncia.....	201
5. Oportunidad de la renuncia.....	201
6. La renuncia de gananciales no puede ir en perjuicio de terceros.....	201
7. Derecho de opción de todo cónyuge sobreviviente.....	201

CAPÍTULO XII

RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES

Sec. I. Aspectos generales

1. Apreciación conceptual.....	203
2. Una conveniente aclaración previa.....	203
3. Antecedentes históricos.....	203
4. Causas del régimen de separación de bienes.....	204
5. Su evolución en Colombia.....	205

Sec. II. *Régimen legal de separación*

	PÁG.
1. Régimen de separación originario.	205

Sec. III. *De la simple separación de bienes*

1. Legislador anterior.	206
2. Características.	207
3. Causales de separación de bienes.	207

CAPÍTULO XIII

DEL RÉGIMEN DE BIENES DE LOS CONCUBINOS

Una concepción jurisdiccional

1. Situación del concubinato.	213
2. Régimen de los bienes en el concubinato.	213
3. Indemnización al concubino sobreviviente al fallecido.	217



PARTE TERCERA

LAS GUARDAS

CAPÍTULO I

DE LA CAPACIDAD DE LAS PERSONAS

Sec. I. *La personalidad*

1. Apuntaciones preliminares.	221
2. Noción de personalidad.	221
3. Reseña histórica.	222
4. Noción de persona en el Código Civil.	223

Sec. II. *La capacidad*

1. Capacidad en general.	224
2. Clases de capacidad.	224
3. La capacidad de goce.	225

Sec. III. De la capacidad de ejercicio

1. Apremiación conceptual.....	225
2. Capacidad aparente.....	226
3. Formalidades.....	226
4. Presunción de capacidad.....	227
5. La capacidad frente al derecho procesal.....	228

Sec. IV. De la capacidad en las personas jurídicas

1. Ámbito de la incapacidad.....	230
2. Capacidad de las personas jurídicas.....	230

CAPÍTULO II

DE LA INCAPACIDAD

Sec. I. Los incapaces

1. Apuntamientos generales.....	232
2. Noción.....	232
3. Los actos de los incapaces.....	233
4. Incapacidades particulares. Inhabilidades.....	233
5. Otras figuras importantes.....	234

Sec. II. Origen de la incapacidad

1. Sus fuentes constitutivas.....	234
2. Análisis de sus causas.....	234

Sec. III. De las incapacidades en particular

1. Incapacidad absoluta.....	236
2. Incapacidad relativa.....	237
3. Los menores adultos.....	238
4. El disipador o pródigo.....	241
5. Actos válidos ejecutados por el pródigo.....	243

CAPÍTULO III
LAS GUARDAS

Sec. I. Aspectos generales. Antecedentes históricos

	PÁG.
1. Cuestión previa.....	244
2. Naturaleza de las normas sobre guardas.....	244
3. Reseña histórica.....	245

Sec. II. Naturaleza jurídica

1. Noción.....	247
2. Las guardas y la patria potestad.....	248
3. Características.....	249

Sec. III. Sujetos de las guardas

1. Dos sujetos fundamentales.....	251
2. Sujeto activo.....	251
3. Sujeto pasivo.....	252

Sec. IV. Clasificación de las guardas

1. Criterios para una clasificación.....	253
2. Curadurías especiales.....	255
3. Por razón de su origen, las guardas pueden ser testamentarias, legítimas y dativas.....	256

Sec. V. De la guarda testamentaria

1. Guarda testamentaria.....	256
2. Quiénes están sujetos a la guarda testamentaria.....	258
3. La tutela testamentaria.....	258
4. La curaduría testamentaria.....	259
5. A quiénes corresponde la designación de guardadores testamentarios..	259
6. Curadores sustitutivos o sucesivos.....	261
7. Guardas testamentarias condicionadas.....	261
8. Varios guardadores.....	262

Sec. VI. De la guarda legítima

1. Noción.....	262
2. Quiénes son llamados al ejercicio de la guarda legítima.....	263

	PÁG.
3. Los padres como tutores de su hijo.	265
4. Otros casos de curaduría legítima	265
5. De la tutela o guarda dativa. Noción.	266

CAPÍTULO IV

DE LAS DILIGENCIAS QUE DEBEN PROCEDER AL EJERCICIO DE LAS GUARDAS

1. Noción previa.	268
------------------------	-----

Sec. I. De la fianza o caución

1. Prestación de la caución.	268
2. Determinación de la caución.	269
3. Quiénes están obligados a prestar caución.	270
4. Calidades del guardador.	270

Sec. II. Del discernimiento

1. Noción.	271
2. Finalidad de discernimiento.	271

Sec. III. Del inventario

1. Obligación del inventario.	271
2. Excepciones a la práctica del inventario.	272
3. Errores en la confección del inventario.	272
4. Inventario especial por cambio de guardador.	273
5. Interpretación del inventario.	274
6. Falta del inventario.	274
7. Plazo para confeccionar el inventario.	275
8. Inventario adicional.	275
9. Forma que debe revestir el inventario.	275
10. Valor probatorio del inventario.	276
11. Sanciones por incumplimiento en la confección del inventario.	276

CAPÍTULO V

DE LA GESTIÓN DE LOS GUARDADORES

Sec. I. Consideraciones generales

1. Cuestión previa.	278
2. Aspectos que reviste la gestión.	278

Sec. II. De la representación de los guardadores

	PÁG.
1. De la representación en general.	279
2. La representación en el Código Civil.	279
3. La representación legal.	280
4. Representación judicial.	282
5. Representación extrajudicial.	283

Sec. III. De la administración del guardador

1. Ámbito de la administración.	283
2. Actos de administración.	285

Sec. IV. Responsabilidad de los guardadores

1. Fijación de la responsabilidad.	297
2. Responsabilidad del guardador.	298
3. Extensión de la indemnización.	300
4. Responsabilidad del guardador por hecho del pupilo.	301
5. Hipótesis que se pueden presentar en cuanto al número de guardadores	301

Sec. V. De la teneduría y rendición de cuentas

1. Alcances de la obligación.	302
2. La teneduría de cuentas.	303

Sec. VI. Rendición de cuentas

1. Oportunidad de la rendición de cuentas.	304
2. Modalidades de la rendición.	305
3. Oportunidad de la rendición.	305
4. A quién deben rendirse las cuentas.	306
5. Rendición anómala de cuentas.	306
6. Varios guardadores.	307
7. Restitución de bienes.	307

CAPÍTULO VI

REGLAS ESPECIALES RELATIVAS A CADA UNA DE LAS GUARDAS

Sec. I. Reglas particulares a la tutela

1. Extensión	309
2. Normas referentes a la crianza y educación de la persona del pupilo. . .	309
3. Sanciones al tutor renuente	310

Sec. II. Reglas relativas a la curaduría del menor

	PÁG.
1. Alcances de la curaduría del menor.....	311
2. Derechos del menor.....	312

Sec. III. De la curaduría del disipador

1. Antecedentes.....	313
2. Naturaleza de esta incapacidad.....	314
3. La interdicción del pródigo.....	314
4. Caracteres de la prodigalidad.....	315
5. A quién corresponde el ejercicio de la curaduría del pródigo.....	315
6. Curaduría testamentaria del disipador.....	316
7. Antigua curaduría del marido frente a la sociedad conyugal.....	316
8. Quién puede provocar el juicio de interdicción.....	316
9. Del decreto de interdicción.....	317
10. De la interdicción provisional.....	317
11. Curaduría testamentaria del disipador.....	317
12. Actos que puede ejecutar el disipador en interdicción.....	318
13. Subsistencia del disipador. Efectos de la interdicción del pródigo.....	319
14. Rehabilitación del pródigo.....	319

Sec. IV. Reglas relativas a la curaduría del demente

1. Cuestión previa.....	320
2. Interdicción del demente.....	321
3. Demente no interdicto.....	321
4. Aspectos para decretar la interdicción.....	322
5. El hijo de familia demente.....	323
6. Curaduría del impúber que llega a la minoría.....	324
7. Procedimiento.....	324
8. Quiénes pueden provocar la interdicción.....	325
9. A quiénes se difiere la curaduría del demente.....	326
10. Efectos de la interdicción del demente.....	326
11. Rehabilitación del demente.....	328

Sec. V. De la curaduría del sordomudo

1. Reglas particulares a esta curaduría.....	328
2. Terminación de la curaduría.....	329

CAPÍTULO VII
DE LA CURADURÍA DE BIENES

Sec. I. Nociones generales

1. Apreciación conceptual.....	330
2. Curaduría del ausente.....	331
3. Quiénes pueden provocar el nombramiento del curador de bienes.....	333
4. Quiénes pueden ser curadores del ausente.....	333
5. Funciones y obligaciones del curador.....	333
6. Terminación de la curaduría del ausente.....	334

Sec. II. De la curaduría de la herencia yacente

1. Procedencia.....	335
2. Requisitos.....	335
3. Antecedentes y concepto de la herencia yacente.....	336
4. Es curaduría dativa.....	336
5. Facultades y efectos de la curaduría de la herencia yacente.....	337

Sec. III. Curaduría del que está por nacer

1. Antecedentes.....	339
2. Noción.....	339

Sec. IV. Curadores adjuntos

1. Concepto.....	340
2. Alcances de la gestión.....	340

Sec. V. Curadores especiales

1. Noción.....	340
2. Derechos y obligaciones.....	341

CAPÍTULO VIII
DE LAS INCAPACIDADES Y EXCUSAS

Sec. I. Aspectos generales

1. Nociones generales.....	342
2. Las incapacidades.....	342
3. Las excusas.....	343

Sec. II. *De las incapacidades*

	PÁG.
1. Causales de incapacidad.....	343
2. Defectos físicos y morales.....	343
3. Reglas relativas a la edad.....	346
4. Incapacidad proveniente de las relaciones de familia.....	348
5. Incapacidades relativas a la oposición de intereses y diferencias de religión.....	349
6. El sexo no es causal de incapacidad.....	350

Sec. III. *De la incapacidad sobreviniente*

1. Alcance de la incapacidad.....	351
2. Por interdicción judicial. Generalidades.....	351

Sec. IV. *Reglas generales sobre incapacidades*

1. Casos de ocultación.....	351
-----------------------------	-----

Sec. V. *De las excusas*

1. Noción.....	353
2. Plazos para alegar las excusas.....	355
3. Reglas comunes a las incapacidades y excusas.....	356

CAPÍTULO IX

REMUNERACIÓN DE LOS GUARDADORES

1. Procedencia de la remuneración.....	357
2. Cuándo no hay lugar a la remuneración.....	357
3. Remuneración de los curadores de bienes y de los curadores especiales.....	359
4. Cuantía de la remuneración.....	359
5. Varios guardadores.....	359
6. Determinación de la décima.....	359
7. Cobro de la remuneración.....	360
8. Remuneración por testamento.....	360
9. Remuneración del interino.....	361

CAPÍTULO X

REMOCIÓN DE TUTORES Y CURADORES

Sec. I. *Aspectos generales*

	PÁG.
1. Noción.....	363
2. Características.....	363
3. Causales de remoción.....	363
4. Quién puede solicitar la remoción.....	365
5. Nombramiento de curador interino.....	366
6. Responsabilidad del guardador removido.....	366
7. Prescripción de la acción.....	366

Sec. II. *Del ejercicio indebido de la guarda*

1. Cuándo ocurre.....	366
2. Otra obligación específica.....	367

PARTE CUARTA

DE LOS ALIMENTOS EN GENERAL

CAPÍTULO ÚNICO

DE LOS ALIMENTOS

Sec. I. *Nociones generales*

1. Etimología e importancia.....	371
2. Se trata de una obligación de carácter legal.....	371
3. Origen del derecho.....	372
4. Noción.....	373
5. Derecho comparado.....	373
6. Características de la obligación alimenticia.....	374
7. Elementos de la pensión alimenticia.....	376
8. Requisitos para exigir alimentos.....	377
9. Clasificación de los alimentos.....	380
10. Personas a quienes se deben alimentos.....	380
11. Orden de prelación de los alimentos.....	386
12. Determinación de la pensión alimenticia.....	387

	PÁG.
13. Exigibilidad de la pensión alimenticia.	388
14. Categoría de la pensión alimenticia.	389
15. Alimentos provisionales.	389

Sec. II. Proceso de alimentos

1. Varias vías procesales.	390
2. Del juicio de alimentos ante el juez de menores.	391
3. Juicio ante el juez municipal.	393
4. Alimentos decretados en otra clase de procesos.	394
5. Extinción del derecho de alimentos.	395
6. Restitución de los alimentos.	396

Sec. III. Alimentos voluntarios

1. Reglamentación jurídica.	396
2. Conclusiones.	397
Índices t. I y II.	399