

ÍNDICE GENERAL

TÍTULO I

DERECHO COMO SISTEMA, FUNCIONES Y DIFERENTES RAMAS

CAPÍTULO I

EL DERECHO COMO SISTEMA JURÍDICO Y EN SENTIDO OBJETIVO Y SUBJETIVO. SUS INSTITUCIONES FUNDAMENTALES

	PÁG.
§ 1. El derecho como sistema jurídico	3
§ 2. El concepto de derecho, y su sentido objetivo y subjetivo.....	5
I. Concepto de derecho	5
II. Derecho en sentido objetivo y subjetivo	7
§ 3. Instituciones fundamentales del sistema jurídico.....	9

CAPÍTULO II

ESTRUCTURA NORMATIVA Y FUNCIONES DEL DERECHO

§ 4. Estructura de las normas jurídicas que conforman el sistema jurídico (reglas, preceptos).....	12
§ 5. La naturaleza del primer tronco de la norma: hecho jurídico	14
I. La conducta humana que se imputa a las personas	14
II. El hecho jurídico y el hecho de la naturaleza.....	15
§ 6. La estructura del segundo tronco de la norma (consecuencia).....	16
I. La consecuencia jurídica	16
II. La coacción	17
§ 7. Funciones del derecho	18
§ 8. La concepción individualista y la socialista sobre la meta suprema de un ordenamiento jurídico	19
I. Transformaciones históricas.....	20
II. La libertad de producir y adquirir bienes	20
III. Concepciones individualista y socialista sobre las funciones del derecho	21

CAPÍTULO III

RAMAS DEL DERECHO
Y MATERIAS DEL DERECHO CIVIL

	PÁG.
§ 9. Diferentes ramas del derecho	25
I. Primer trabajo de especialización.....	26
II. Nuevo trabajo de especialización.....	27
§ 10. Derecho público y derecho privado	30
I. El criterio romano de la “utilitas”	31
II. El criterio de la “relación jurídica” o de los sujetos.....	31
III. El criterio de la relación jurídica entre los sujetos es el único aceptable para agrupar las normas en una u otra rama del derecho	32
§ 11. Derecho positivo nacional y derecho positivo supranacional.....	33
I. Derechos fundamentales	33
II. Tratados y convenios internacionales en derechos humanos	33
III. El conjunto de normas dictadas por los Estados americanos y por las Naciones Unidas constituye derecho positivo supranacional... ..	34
IV. El derecho de integración.....	35
V. La Constitución y los tratados internacionales.....	35
VI. Los tratados y el bloque de constitucionalidad	36
VII. Efectos de los tratados internacionales.....	38
§ 12. Noción del derecho civil y descripción de sus materias.....	39
I. Concepto de derecho civil	39
II. Instituciones de derecho civil.....	40
§ 13. Clasificación principal de las normas del derecho civil (leyes o normas de orden público y de orden privado).....	42
I. Noción de las leyes o normas de “orden privado”	42
II. Las leyes o normas de orden público jurídico.....	43
III. Instituciones civiles regidas por normas de orden público jurídico	44
§ 14. Derecho civil constitucional.....	46

TÍTULO II

FUENTES DEL DERECHO CIVIL

CAPÍTULO I

HISTORIA DEL DERECHO CIVIL

§ 15. La legislación civil anterior al Código Civil de 1873	51
I. Legislación de Indias.....	51
II. El derecho español	52
III. Legislación nacional.....	52

§ 16. Segundo período: Código Civil de Bello	52
§ 17. Corrientes jurídicas que influyeron en el Código Civil.....	55
I. Corrientes romanísticas	55
II. Otras tendencias	57
III. Cómo influyeron las mencionadas corrientes en el Código Civil	58

CAPÍTULO II

ESTRUCTURA Y PRINCIPIOS ESENCIALES
DEL CÓDIGO CIVIL

§18. Estructura general del Código Civil.....	62
I. Observaciones sobre este plan.....	62
II. Sistema empírico y de principios	64
§ 19. La claridad del Código. Sus contradicciones	64
I. Soluciones claras	64
II. Contradicciones.....	65
§ 20. Principios esenciales del Código Civil.....	65
I. Igualdad de las personas.....	65
II. Monogamia y libertad nupcial.....	66
III. Propiedad privada individual	66
IV. Libertad contractual (o negocial)	67
V. Libertad testamentaria.....	68
VI. Reparación de los daños.....	68

CAPÍTULO III

LEGISLACIÓN QUE MODIFICA
Y ADICIONA EL CÓDIGO CIVIL

§ 21. Etapas de vigencia del Código Civil y de las leyes que lo adicionan	69
§ 22. Primera etapa o de expedición, 1873-1886, y segunda etapa o de unificación nacional y consolidación, 1887-1932.....	70
I. Expedición para los Estados Unidos de Colombia.....	70
II. Segunda etapa.....	70
§ 23. Tercera etapa o de liberalización y modernización, 1932-1974.....	73
§ 24. Cuarta etapa o de igualdad de las relaciones jurídicas familiares, 1974-1991	77
§ 25. Quinta etapa o de conformación del estado social de derecho consagrado en la Constitución de 1991	81

CAPÍTULO IV

JURISPRUDENCIA INTERPRETATIVA Y MODIFICATORIA
DEL CÓDIGO Y DE LA LEGISLACIÓN CIVIL

	PÁG.
§ 26. Función unificadora de la jurisprudencia nacional.....	106
§ 27. Principales construcciones jurisprudenciales de la Corte Suprema de Justicia que complementan la legislación civil	107
§ 28. Sentencias de control constitucional abstracto de la Corte Constitucional que complementan el Código y la legislación civil	110
§ 29. Sentencias de control constitucional concreto, o de revisión de tutela, de la Corte Constitucional que complementan el Código y la legislación civil.....	119
§ 30. Sinopsis sobre las fuentes principales del derecho civil en Colombia y necesidad de expedir un nuevo Código Civil.....	123
I. Fuentes actuales del derecho civil.....	123
II. Necesidad de expedir un nuevo Código Civil.....	124

CAPÍTULO V

REFORMA Y NUEVO PROYECTO
DEL CÓDIGO CIVIL

§ 31. Comisiones de reforma, proyecto de 1980 y de 1984.....	125
I. Pérdida de la unidad orgánica	125
II. Comisión de reforma del Código Civil de 1939	126
III. Comisión de reforma del Código Civil de 1953	127
IV. Proyecto de Código Civil de 1960-1962.....	127
V. La tesis de Harker Puyana.....	127
VI. Proyecto de Código de Derecho Privado de 1980 de Valencia Zea	128
VII. Comisión de revisión del proyecto de 1980.....	128
VIII. Comisión Revisora del Código Civil de 2001.....	128
§ 32. Las ideas esenciales del proyecto Valencia Zea (1980)	129
I. Forma y estructura.....	129
II. Principios orientadores del proyecto.....	131

CAPÍTULO VI

CÓDIGOS CIVILES DEL SIGLO XIX,
ESPECIALMENTE EL FRANCÉS

§ 33. Historia y estructura del Código de Napoleón.....	134
§ 34. Códigos civiles influidos por el de Napoleón.....	136

§ 35. La reforma del Código de Napoleón	138
I. La decadencia del Código francés	138
II. Proyecto de Código Civil	139
III. Nuevas leyes civiles a partir de 1965	140
§ 36. El Código Civil español y su reelaboración	142

CAPÍTULO VII

CÓDIGO CIVIL ALEMÁN DE 1900 Y DEMÁS CÓDIGOS
INDIVIDUALISTAS DEL SIGLO XX

§ 37. La elaboración del Código Civil alemán (BGB)	145
I. Antecedentes del BGB y primer proyecto	145
II. Segundo y tercer proyectos	146
§ 38. La técnica (estructura) del Código Civil alemán	146
I. El plan del Código alemán	146
II. El aspecto sistemático del BGB	148
III. Críticas al Código Civil alemán	149
§ 39. Ideas fundamentales del Código Civil alemán de 1900	150
I. Aspectos individual y social	150
II. La voluntad individual	151
III. Ejercicio de los derechos	151
IV. Noción de las buenas costumbres	151
V. Lealtad y confianza recíprocas. Teoría de la apariencia	152
VI. Mejor elaboración de antiguos principios y construcciones doctrinales	153
§ 40. Decadencia del Código alemán. Repúblicas Federal y Democrática alemanas y nueva ley de obligaciones	153
I. Escisión de Alemania y unificación	154
II. Ley de modernización del derecho de las obligaciones	154
§ 41. El Código Civil de Suiza de 1907	154
§ 42. La legislación civil austríaca	156
§ 43. El nuevo Código italiano de 1939-1942	156
§ 44. El Código Civil griego de 1946	158
§ 45. El Código Civil del Japón	159
§ 46. El proyecto franco-italiano del Código de las Obligaciones y de los Contratos	159
§ 47. Los códigos civiles de México de 1932 y de Bolivia de 1976	160
I. El Código de México	160
II. Código Civil de Bolivia de 1976 y Código de la Familia de 1973	160
§ 48. El Código Civil de Perú de 1984	160
§ 49. El Código Civil de Paraguay de 1985	162
§ 50. El Código Civil de Quebec de 1991	164
§ 51. El Código de Brasil de 2002	165
§ 52. El nuevo Código Civil y Comercial de Argentina	166

CAPÍTULO VIII

EL DERECHO CIVIL DE LOS PAÍSES SOCIALISTAS

	PÁG.
§ 53. Ideas esenciales del socialismo	169
I. Los medios de producción y la fuerza de trabajo.....	169
II. La propiedad privada sobre los medios sociales de producción ...	170
III. Críticas a los regímenes jurídicos de propiedad capitalista.....	171
IV. Legislación de algunos Estados.....	172
§ 54. Los antiguos códigos civiles socialistas.....	174
§ 55. Propiedad socialista y propiedad personal	176
I. Formas de propiedad	176
II. Propiedad personal	177

TÍTULO III

INTERPRETACIÓN DE LAS LEYES

CAPÍTULO I

SENTIDO DE LA INTERPRETACIÓN Y CLASES
SEGÚN QUIENES LA REALIZAN

§ 56. Contenido de la interpretación e intérpretes.....	181
§ 57. Quiénes son los encargados de interpretar las leyes	182
I. Interpretación legislativa	183
II. Interpretación judicial de la ley por vía de especie	183
III. El precedente judicial en materia civil	185
IV. La obligatoriedad de los precedentes judiciales según la Corte Constitucional.....	186
V. Interpretación doctrinal	187
VI. Interpretación de los servidores públicos	187
VII. Función unificadora de la jurisprudencia en el nuevo Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrati- vo (ley 1437 de 2011).....	188

CAPÍTULO II

MÉTODO DE INTERPRETACIÓN DE LA LEY

I. *Métodos antiguos de interpretación*

§ 58. Formación de los viejos métodos	189
I. La escuela de los glosadores	189
II. Nacimiento de otras escuelas	190

	PÁG.
§ 59. El método de las glosas (exégesis) renace en 1804.....	190
I. Reglas del método de la exégesis.....	191
II. El Código Civil colombiano y los métodos de la exégesis	191
§ 60. Evolución del método exegético. Método lógico.....	192
§ 61. Crítica de los métodos expuestos	192
I. Sobre la exégesis	192
II. Crítica a la interpretación lógica subjetiva.....	193
III. Método único.....	193
§ 62. Método actual de interpretación.....	194
§ 63. A) Interpretación gramatical	195
§ 64. B) Interpretación lógica.....	196
I. La interpretación lógica constituye la segunda fase de la interpretación	196
II. Cómo se determina el pensamiento (o sentido) de la ley	196
III. Predominio del método lógico-objetivo o de la evolución histórica en la interpretación de la ley	200
§ 65. Predominio del método de la evolución histórica en la jurisprudencia nacional	204
I. Interpretación del artículo 905 del Código Civil.....	205
II. Interpretación actual del artículo 2356.....	206
III. Consecuencias de la anterior interpretación.....	206
IV. Los ejemplos citados no son los únicos	207
V. Artículo 12 del Código de Derecho Privado	207
§ 66. C) Interpretación sistemática.....	208
I. Prevalente	209
II. Extensiva	211
III. Restrictiva.....	211
§ 67. El proceso de interpretación en la práctica.....	212
I. Conocimiento de la norma	212
II. Fin de la ley y la voluntad del legislador	212
III. Utilidad de la interpretación y el método de la evolución histórica o lógico-objetivo	213
IV. Sistema abierto	213
V. Función del intérprete.....	214
VI. Reglas prácticas.....	214

CAPÍTULO III

CRITERIOS (ELEMENTOS) AUXILIARES
DE LA INTERPRETACIÓN

§ 68. La Constitución y los criterios auxiliares.....	216
---	-----

	PÁG.
§ 69. Interpretación fundada en la equidad (epiqueya)	218
I. Noción de la equidad.....	218
II. Aplicaciones de la equidad.....	219
III. Sentencias fundadas en la equidad	220
§ 70. Los trabajos preparatorios	221
§ 71. La doctrina de los jurisprudentes.....	222
I. Necesidad de los juristas	222
II. Función de los juristas.....	223
III. Influencia de los juristas.....	223
§ 72. El derecho civil comparado.....	224
I. Sistema romano-germánico y “common law”	225
II. Sistema socialista	226
III. ¿Otros sistemas jurídicos?.....	226
IV. Instituciones jurídicas comunes	226
V. Derecho comparado y derecho positivo supranacional.....	228
VI. Extensión y funciones del derecho comparado	228
VII. Derecho comparado y filosofía del derecho	229

CAPÍTULO IV

LAS PRINCIPALES OBRAS DE DERECHO CIVIL

§ 73. Doctrina sobre el Código Civil de Bello (Colombia y Chile)	230
I. Colombia	230
II. Chile	233
§ 74. Bibliografía de los demás países de América Latina.....	234
I. Venezuela	234
II. Argentina.....	234
III. Uruguay	235
IV. Brasil	235
V. México.....	235
VI. Perú.....	236
§ 75. Obras sobre el Código de Napoleón.....	236
§ 76. Bibliografía de derecho civil alemán	240
I. Bibliografía anterior a 1900 que sirvió de preparación del Código Civil.....	240
II. Bibliografía del Código Civil alemán de 1900.....	242
III. Obras especiales	244
§ 77. Obras de derecho civil italiano.....	244
§ 78. Doctrinas civilistas española, suiza y rusa	246

TÍTULO IV**INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN
CIENTÍFICA DEL DERECHO****CAPÍTULO I****DOCTRINA ACTUAL SOBRE LA INTEGRACIÓN
Y LA INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA**

	PÁG.
§ 79. Supuestos de la investigación científica del derecho	251
I. Problemas de la interpretación de la ley.....	251
II. Lagunas en el Código Civil y denegación de justicia	252
III. Nuestra legislación actual reconoce los dos supuestos enunciados	253
§ 80. Tendencias actuales sobre la investigación científica del derecho	253
I. La escuela del derecho libre	253
II. La doctrina de la libre investigación científica.....	254
III. Nueva tendencia	256
IV. Anotaciones críticas	257

CAPÍTULO II**INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN DEL DERECHO
SEGÚN LOS ARTÍCULOS 8º Y 13 DE LA LEY 153 DE 1887.
LA COSTUMBRE Y LA ANALOGÍA**

§ 81. El contenido de los artículos 8º y 13 de la ley 153 de 1887 y la doctrina constitucional	258
§ 82. Investigación del derecho mediante la analogía, y sus clases	260
I. “Analogía legis”	260
II. “Analogía iuris”	261
III. El valor de las aplicaciones analógicas	261
§ 83. Investigación del derecho mediante la costumbre.....	263
I. Función de la costumbre	263
II. La costumbre como fuente supletiva y subordinada a la ley.....	264
III. La costumbre no debe ser contraria a la moral social	264
IV. Condiciones intrínsecas de la costumbre para ser norma jurídica	265

CAPÍTULO III

INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN DEL DERECHO
MEDIANTE LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO

	PÁG.
§ 84. Concepto y función de las reglas o principios generales del derecho (integración e investigación del derecho, artículo 8º de la ley 153 de 1887)	267
I. Las reglas deducidas del espíritu de la legislación civil positiva	267
II. Las reglas o principios generales del derecho comparado	269
III. Principios de la equidad y del derecho natural (o derecho justo, derecho libre, etc.).....	270
§ 85. Los principios y la practicabilidad del derecho.....	271
§ 86. Regla general del abuso de los derechos	272
I. Noción	272
II. Código Civil	273
III. La jurisprudencia nacional	274
IV. Código de Comercio y ley 1258 de 2008	276
§ 87. Regla general del enriquecimiento ilegítimo (sin causa)	276
I. Noción	276
II. Código Civil	277
III. Labor de la jurisprudencia nacional	277
IV. Código de Comercio.....	279
§ 88. La imprevisión en los contratos	279
I. Noción	279
II. Código Civil	279
III. Jurisprudencia nacional	279
IV. Código de Comercio.....	280
§ 89. A nadie se permite alegar su propia inmoralidad ante la justicia.....	280
I. Noción	280
II. Código Civil	281
III. Jurisprudencia nacional	281
IV. Código de Comercio.....	282
§ 90. El principio de la buena fe exenta de culpa.....	282
I. Noción de la buena fe.....	282
II. Cómo se determina la buena fe	283
III. Efectos de la buena fe.....	284
IV. Aplicaciones del Código Civil en relación con la buena fe exenta de culpa (teoría de la apariencia de los derechos).....	285
V. El principio de la buena fe exenta de culpa vale como principio general de derecho.....	286
VI. Jurisprudencia nacional	287
§ 91. Recapitulación y conclusiones	288
I. Imposibilidad de enunciar todos los principios o reglas generales de derecho	288

	PÁG.
II. Limitaciones sobre otras normas.....	289
III. Humanizar el derecho.....	290

CAPÍTULO IV

MODIFICACIÓN RESTRICTIVA DE TEXTOS LEGALES
(SOLUCIONES “CONTRA LEGEM”)

§ 92. La legislación civil positiva.....	291
§ 93. Resolución del problema ante la ciencia jurídica.....	292
I. El juez está obligado a decidir.....	292
II. Facultades del juez	293
§ 94. Aplicaciones en el derecho colombiano.....	294
§ 95. Condiciones de las soluciones “contra legem”	296

TÍTULO V

APLICACIÓN DE LAS NORMAS JURÍDICAS
EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

CAPÍTULO I

APLICACIÓN DE LAS LEYES NUEVAS EN EL TIEMPO

§ 96. Vigencia, derogación de las leyes y sus efectos.....	299
I. Vigencia de la ley	299
II. Derogación de la ley anterior	299
III. Los distintos efectos de una ley nueva en el tiempo	300
IV. Enunciación de las reglas que gobiernan la resolución de los conflictos entre leyes antiguas y leyes nuevas	300
§ 97. El efecto general y normal de la ley nueva, es su aplicación inmediata... ..	300
I. Efecto inmediato respecto de hechos jurídicos, derechos y relaciones jurídicas	301
II. Efecto inmediato respecto de las consecuencias jurídicas	301
§ 98. El principio de la irretroactividad y prohibición de la ley retroactiva. Retrospectividad	303
I. Concepto y casos de retroactividad.....	303
II. Leyes retroactivas que causan perjuicios y leyes retroactivas que otorgan beneficios.....	305
III. Razones de la prohibición del efecto retroactivo	305
§ 99. La irretroactividad en el derecho colombiano.....	306
I. Fundamento legal	306
II. Fundamento constitucional	306

	PÁG.
§ 100. Doctrina clásica de los derechos adquiridos y el efecto retroactivo	308
I. La doctrina clásica de los derechos adquiridos y sus antecedentes	308
II. Decadencia de la tesis de los “derechos adquiridos”	310
§ 101. En derecho moderno prevalece la noción de hechos jurídicos cumplidos y efectos realizados para precisar el concepto de irretroactividad	312
§ 102. Aplicaciones principales de la irretroactividad de la ley nueva	315
I. Prohibición del efecto retroactivo para los hechos que engendran estados civiles y derechos de familia	315
II. Prohibición del efecto retroactivo para las fuentes de derechos personales u obligaciones y para los efectos producidos	316
III. Irretroactividad de la ley para los hechos que engendran derechos reales	317
IV. Regla especial sobre posesión y prescripción	317
V. Irretroactividad en derecho hereditario	318
§ 103. Leyes a las que se impone el efecto retroactivo	318
I. Leyes que no causan perjuicios	319
II. Supresión de instituciones jurídicas	319
III. Por motivos de orden público o interés social	320
IV. Efectos de las sentencias de control constitucional	320
V. La retroactividad y la irretroactividad en derecho penal	320

CAPÍTULO II

APLICACIÓN DE LAS LEYES EN EL ESPACIO

§ 104. Territorialidad y extraterritorialidad de la leyes	323
I. Territorialidad	323
II. Extraterritorialidad	324
§ 105. Doctrinas principales sobre conflictos de leyes en el espacio	325
I. La doctrina de los estatutos	325
II. La escuela histórica de Savigny	326
III. La doctrina de los derechos adquiridos	328
IV. Nuevas doctrinas	328
V. Ley 33 de 1992	329
§ 106. Primera base: las fuentes creadoras de relaciones jurídicas	329
I. Hechos jurídicos creadores de relaciones jurídicas	329
II. Efectos de los hechos jurídicos (consecuencias jurídicas)	330
§ 107. Segunda base: ejercicio y administración de las relaciones jurídicas creadas en otro país	332
§ 108. Tercera base: leyes que por su objeto tienden a ser territoriales	332
§ 109. Cuarta base: leyes que tienden a ser territoriales por razones de orden público internacional	334
I. Prevalencia del derecho nacional	334
II. Principios comunes	335
§ 110. Conclusiones sobre la aplicación de la ley en el tiempo y el espacio	335

TÍTULO VI

TEORÍA DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE DERECHO SUBJETIVO,
ELEMENTOS QUE LO INTEGRAN Y RELACIÓN
CON EL DERECHO OBJETIVO

	PÁG.
§ 111. Concepto de derecho subjetivo	339
§ 112. El derecho subjetivo en su aspecto interno o activo (titularidad, ejercicio y función)	340
I. Titularidad	340
II. Ejercicio o gobierno	341
III. Función o contenido	343
§ 113. El aspecto externo de los derechos subjetivos: el deber jurídico	344
I. El deber jurídico	344
II. La teoría pura del derecho y el deber jurídico	345
§ 114. El derecho subjetivo y el derecho objetivo	346
I. Inexistencia del dualismo	346
II. Los derechos subjetivos tienen su propia sustantividad	347
§ 115. El derecho subjetivo y la relación jurídica	347
§ 116. Los estados y las situaciones jurídicas	349

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN Y NATURALEZA
DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

§ 117. Principales clasificaciones	350
I. Derechos subjetivos públicos y privados	350
II. Derechos absolutos y derechos relativos	351
III. Derechos patrimoniales y extrapatrimoniales	352
IV. Derechos humanos (o de la personalidad), familiares y patrimoniales	352
§ 118. Derechos humanos o de la personalidad o fundamentales	353
I. Concepto y diferencia con otros derechos	353
II. Su denominación y acepciones	354
III. Los derechos de la personalidad y los derechos fundamentales	354
§ 119. Derechos familiares, naturaleza, constitución y características	355
I. Naturaleza	355
II. Constitución y derechos	356

	PÁG.
§ 120. Derechos patrimoniales, concepto y clasificación.....	357
I. Concepto.....	357
II. Clasificación tradicional.....	358
III. Clasificación moderna.....	358
§ 121. Derechos reales.....	360
I. Enunciación y características.....	360
II. La propiedad o dominio.....	361
III. Los derechos de usufructo y de uso.....	362
IV. Las servidumbres.....	362
V. La prenda y la hipoteca.....	363
VI. En virtud del derecho de retención.....	364
VII. La posesión.....	364
§ 122. Derechos personales u obligaciones o créditos.....	365
§ 123. Derechos sobre bienes inmateriales.....	365
I. Los derechos de autor (o propiedad intelectual).....	365
II. Los derechos industriales (o propiedad industrial).....	366
§ 124. Derechos universales (hereditarios, sociales, gananciales).....	366
§ 125. Recapitulación y conclusiones.....	367
I. Derechos que recaen sobre un objeto e inmateriales.....	367
II. Derechos singulares y universales.....	368
III. Clasificación cuatripartita.....	368
IV. Transformación de los derechos y subsistencia.....	369

CAPÍTULO III

NACIMIENTO, TRANSMISIÓN Y EXTINCIÓN DE LOS DERECHOS

§ 126. Los hechos jurídicos como fuentes de nacimiento o extinción de derechos.....	371
§ 127. Adquisición o fuentes de los derechos.....	372
I. Fuentes de los derechos fundamentales (antes de la personalidad) y familiares.....	372
II. Fuentes de los derechos personales u obligaciones.....	372
III. Fuentes de la propiedad y demás derechos reales.....	373
IV. Fuentes de los derechos hereditarios y demás derechos universales.....	375
V. Fuentes de los derechos inmateriales.....	375
§ 128. Adquisición derivativa y originaria de derechos.....	376
I. Concepto.....	376
II. Características de la adquisición derivativa de derechos.....	377
§ 129. Regla fundamental que rige la sucesión de derechos. Principio de la adquisición fundada en la buena fe. Derechos aparentes.....	379
I. Contenido.....	379
II. Excepciones.....	379

	PÁG.
III. Principales aplicaciones de la buena fe (“error communis facit ius”)	379
IV. Condiciones de la teoría de la apariencia de derechos	381
§ 130. Transmisión de los derechos (sucesión singular y sucesión universal)....	383
§ 131. Extinción de los derechos.....	384

CAPÍTULO IV

PROTECCIÓN JUDICIAL DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

(Noción de las acciones civiles)

§ 132. Noción de la acción civil o acción procesal	387
I. La acción civil es el ejercicio del derecho de protección jurídica	387
II. Acceso a la justicia.....	389
III. Las fuentes de la acción civil	390
IV. Definición de la acción civil.....	391
§ 133. La acción civil no puede desvincularse de su causa ni de su función.....	391
I. La acción desvinculada de su fuente (concepto abstracto)	391
II. Acción civil y derecho subjetivo.....	393
§ 134. No existe un concepto de acción civil diferente del de acción judicial....	395
I. Acción y pretensión civil.....	395
II. Acción en sentidos material y procesal	397
§ 135. Clases de acciones civiles	397
I. Acciones civiles cuya función es el restablecimiento o reparación del derecho desconocido o violado	397
II. Acciones cuya función es la comprobación de la existencia o adquisición de un derecho o estado.....	398
III. Acciones civiles para que se declare que un derecho o estado se extinguió o que debe ser extinguido el existente por mala conformación de su fuente, por desaparecimiento de su base o por alguna otra causa	399
IV. Acciones civiles de configuración, reforma o transformación de los derechos o estados	400
V. Acciones de cumplimiento judicial forzoso o acción ejecutiva	400
VI. Acciones civiles de aseguramiento de los derechos (acciones cautelares)	400
VII. Acciones de condena, declarativas y constitutivas.....	400
§ 136. Legitimación para accionar y para contradecir	401
I. Legitimación ordinaria o normal.....	402
II. Legitimación extraordinaria para accionar.....	402
III. Efectos de la falta de legitimación para accionar o para contradecir	404

TÍTULO VII

SUJETO Y OBJETO DE LOS DERECHOS

CAPÍTULO I

SUJETOS DE DERECHOS

	PÁG.
§ 137. Noción clásica del sujeto de derecho limitada a las personas jurídicas, físicas y morales	407
I. Clases de personas jurídicas	407
II. Significado jurídico de persona	408
§ 138. Concepción actual sobre nuevos sujetos de derechos	409
I. Nuevos sujetos de derecho	409
II. Derechos de los animales	410
III. Patrimonios autónomos	412
IV. Regulación en el Código General del Proceso	413
§ 139. Las personas jurídicas, físicas o naturales y morales o colectivas, como sujetos de derechos.....	413
I. Reconocimiento constitucional de la personalidad jurídica a los seres humanos	414
II. Reconocimiento de la personalidad jurídica a las personas morales o colectivas	414
§ 140. Concepto formal de persona jurídica	415
I. La persona como objeto de la ciencia jurídica	415
II. Qué es lo que está gobernado por las normas jurídicas?	416
III. El concepto de personalidad es unitario	417
§ 141. Los sujetos colectivos de derecho	418
I. Los pueblos indígenas	419
II. Las comunidades negras.....	421
III. La comunidad palenquera	421
IV. La comunidad raizal	422
V. El pueblo rom o gitano	423
§ 142. Sustrato material de la personalidad (sujeto de voluntad).....	423
I. Sustrato de la persona natural.....	423
II. Sustrato de la persona jurídica	424
III. Síntesis y derecho comparado	428

CAPÍTULO II

OBJETO DE LOS DERECHOS

§ 143. Objeto de los derechos	430
I. Sentidos en el que se toma	430
II. El objeto según la clase de derecho.....	430

§ 144. Pluralidad de sujetos y objetos (indivisión, solidaridad, propiedad horizontal).....	431
I. Pluralidad de sujetos por división del contenido.....	431
II. La comunidad o indivisión.....	432
III. Derechos solidarios	433
IV. Pluralidad de sujetos por partes materiales de una cosa.....	433

TÍTULO VIII

LAS PERSONAS FÍSICAS EN SÍ MISMAS CONSIDERADAS

CAPÍTULO I

PRINCIPIO DE LA PERSONALIDAD DEL SER HUMANO

§ 145. Nacimiento de las personas.....	437
I. Condiciones del nacimiento del ser humano.....	437
II. El derecho español y el derecho francés	439
III. Prueba del tiempo en que ocurrió el nacimiento	440
§ 146. La concepción de los seres humanos.....	440
§ 147. El concebido, como “órgano o porción” de la madre	442
I. Protección jurídica.....	442
II. Las nuevas leyes sobre el aborto o interrupción del embarazo	443
III. Indemnización por daños materiales y morales	445
§ 148. Anticipación de la personalidad	446
I. Los hijos póstumos.....	446
II. Los derechos del concebido antes del nacimiento	447
III. Capacidad para ser parte en el proceso	448
§ 149. Duración de la gestación del ser humano.....	449
I. El artículo 92 del Código Civil en su redacción inicial.....	449
II. Orígenes históricos de la presunción de la duración de la gestación del ser humano.....	449
III. Origen de la antigua regla del Código de Napoleón, que sirvió de guía al artículo 92 de nuestro Código Civil.....	450
IV. Plazos de la gestación del Código Civil alemán	452
VI. La ley francesa del 3 de enero de 1972.....	453
VII. Incidencia normativa de la presunción del artículo 92.....	453

CAPÍTULO II

EXTINCIÓN DE LA PERSONALIDAD

	PÁG.
§ 150. La muerte del ser humano	456
I. Principio general	456
II. La muerte cerebral.....	456
III. La institución de la muerte civil.....	457
IV. Los efectos de la muerte.....	458
V. Prueba de la muerte	458
§ 151. El problema de los conmurientes	459
I. <i>Determinación</i>	459
II. Alcance y valor de la presunción del artículo 95 del Código.....	459
§ 152. Declaración de ausencia	460
I. Ausencia y desaparecimiento	461
II. La ausencia.....	461
III. Trámite para la declaración	463
IV. Acción de declaración de ausencia por desaparición forzada y otras formas de desaparición involuntaria.....	463
V. Trámite judicial o notarial por la declaración de ausencia volun- taria o por ocultamiento del deudor.....	463
VI. Administración de bienes del ausente. Ley 1306 de 2009	464
§ 153. Presunción de muerte	465
I. Declaración de muerte presunta	465
II. Efectos de la sentencia de muerte presunta	466
III. Rescisión de la sentencia de declaración de muerte presuntiva ...	468

CAPÍTULO III

ATRIBUTOS DE LA PERSONALIDAD

(Identidad personal y de género, derecho al nombre
y apellido, y domicilio)

*I.—De la identidad personal y de género y filiación
y el derecho al nombre y apellidos*

§ 154. Origen y determinación del nombre y del apellido	473
I. Formación del nombre y del apellido.....	473
II. Derecho al nombre	474
III. Determinación del nombre y apellido	474
IV. Variaciones del nombre y del apellido	476
§ 155. Esencia jurídica del nombre y apellido	478
I. Derecho de la personalidad	478
II. Efectos jurídicos del nombre y apellido.....	479

III. El derecho al buen nombre.....	480
IV. Aplicación analógica de las reglas expuestas al seudónimo	481
V. Prueba de la identidad (identificación de las personas físicas)	481

II.—*Del domicilio*

§ 156. Noción y funciones.....	482
I. Relación con un municipio.....	482
II. Funciones principales del domicilio.....	483
III. Distintas clases de domicilios	484
§ 157. A) Domicilio legal.....	484
I. Personas sometidas a potestad parental (patria potestad).....	485
II. Personas con discapacidad mental absoluta y relativa	486
§ 158. B) Domicilio voluntario o real	486
I. Presunciones positivas.....	487
II. Presunciones negativas.....	488
§ 159. Elemento esencial del domicilio voluntario	489
I. Residencia permanente.....	489
II. Concepciones del derecho francés y del alemán.....	489
III. Concepción del Código Civil	491

CAPÍTULO IV

ESTADO CIVIL DE LAS PERSONAS

§ 160. Generalidades sobre el estado civil	493
I. Concepto.....	493
II. Características del estado civil de las personas.....	494
III. De la necesidad del registro y de la prueba del estado civil.....	495
IV. Historia del registro civil.....	495
§ 161. Ideas básicas que estructuran el nuevo estatuto del registro civil de las personas.....	496
I. Unificación de los estados civiles en cuanto a su comprobación por el registro civil	496
II. Hechos y actos sujetos a registro.....	497
III. De la técnica del sistema de registro	497
IV. Centralización de los estados civiles de cada persona	498
§ 162. Modo de hacer el registro.....	498
I. Contenido de la inscripción.....	499
II. Inscripciones básicas	499
III. El proceso del registro.....	499
IV. De la nulidad de la inscripción.....	500

	PÁG.
§ 163. Reglas especiales para el registro de nacimientos, matrimonios, defunciones y de varios	501
I. Registro de nacimientos	501
II. Registro de matrimonios	503
III. Registro de defunciones	504
IV. Registro de varios	504
§ 164. Corrección de las inscripciones en el registro civil.....	505
I. Al realizar la inscripción	505
II. Después de autorizada la inscripción	505
§ 165. Reconstrucción y levantamiento de inscripciones en los folios del registro civil	506
I. Causas de reconstrucción y levantamiento.....	506
II. Reconstrucción que pueden hacer en forma directa los notarios o alcaldes	507
III. Levantamiento que debe hacerse con fundamento en instrumento público o en una decisión judicial	507
§ 166. Posesión notoria del estado civil	510
I. Elementos que integran la posesión notoria del estado civil.....	511
II. Cómo se prueba la posesión de un estado civil	511
III. Calidades civiles susceptibles de probarse mediante la posesión	511
§ 167. Valor probatorio de las actas y folios del estado civil	513
I. Los libros, folios, tarjetas, así como las copias o certificados del registro civil, son instrumentos públicos (decr. 1260 de 1970, art. 101).....	513
II. Impugnación de las inscripciones del estado civil	514
III. La inscripción como medio de prueba del estado civil	515
IV. Los efectos de la inscripción	515
§ 168. Copias y certificados	516
§ 169. Funcionarios encargados de llevar el registro civil	517

CAPÍTULO V

LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD O DERECHOS HUMANOS (DERECHOS FUNDAMENTALES)

§ 170. Importancia y formación de una teoría de los derechos humanos	518
I. Antecedentes históricos.....	519
II. Metamorfosis de los viejos derechos naturales	520
III. Valor y significación de los derechos humanos.....	521
IV. Del lugar que debe ocupar la teoría de los derechos humanos en el orden jurídico positivo.....	521
§ 171. Naturaleza jurídica de los derechos humanos	522
I. Los derechos humanos son derechos subjetivos	522
II. De la existencia de varios derechos humanos o de la personalidad	523
III. Caracteres de los derechos humanos o de la personalidad.....	524

§ 172. Principales proclamaciones de los derechos humanos.....	525
I. La Carta Magna.....	525
II. Los derechos del individuo y del ciudadano.....	525
III. Influencia de las ideas de la Revolución francesa en Colombia....	525
IV. Los derechos del pueblo trabajador y explotado.....	526
V. La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre aprobada por la Novena Conferencia Internacional Americana de Bogotá (abril de 1948).....	527
VI. Los derechos humanos según la Asamblea General de las Naciones Unidas.....	527
VII. La Constitución Política de 1886 y los derechos humanos.....	528
VIII. La Constitución española de 1978 y los derechos humanos.....	528
IX. Los derechos humanos en las constituciones socialistas.....	529
X. La Constitución colombiana de 1991.....	529

I.—Los derechos humanos civiles y políticos

§ 173. El derecho a la vida.....	531
I. Protección a la vida.....	531
II. Derecho a la vida digna.....	532
III. El suicidio y el derecho a morir dignamente.....	533
IV. Reparación civil.....	535
§ 174. Derecho sobre el cuerpo humano y su integridad.....	535
I. Nadie puede ser coaccionado en su integridad corporal.....	536
II. Atentados contra la integridad corporal.....	537
III. Nadie puede ser torturado, ni sometido a tratos inhumanos o degradantes.....	538
IV. Facultades de disposición sobre el propio cuerpo.....	539
§ 175. Legislación sobre donación de órganos y componentes anatómicos para fines de trasplantes u otros usos terapéuticos.....	543
I. Sujetos y objeto en las donaciones y trasplantes.....	543
II. Características de los trasplantes.....	544
§ 176. Derecho a la libertad.....	546
I. Todo ser humano nace libre.....	546
II. Todo ser humano tiene derecho a vivir en estado de libertad.....	547
III. Libertad de movimiento.....	548
IV. Libertad de trabajo (derecho de trabajo y al trabajo).....	549
V. Libertad de empresa.....	550
VI. Libertad de conciencia.....	550
VII. Libertad de cultos (de religión).....	551
VIII. Libertad de pensamiento y de expresión.....	552
IX. Libertad de reunión y de asociación.....	553
X. Libertad política.....	554

	PÁG.
XI. Libre desarrollo de la personalidad	554
XII. Libertades civiles.....	555
XIII. Crítica.....	556
§ 177. Derecho a la igualdad.....	556
I. Desigualdades en razón del sexo.....	557
II. Desigualdades en razón de la orientación de género.....	558
III. Desigualdades en razón de la filiación	560
IV. Desigualdades en razón de la raza o del color	560
V. Desigualdades en razón del capital	560
§ 178. Derecho al honor civil (honra o reputación)	561
§ 179. Derecho a la intimidad personal y familiar	562
I. Elementos constitutivos de la intimidad.....	563
§ 180. El derecho sobre la propia imagen	566
I. Surgimiento del derecho a la imagen	566
II. Características del derecho a la imagen	567
III. El derecho a la imagen en el derecho positivo	567
IV. Derecho comparado y aplicaciones.....	568
§ 181. Derechos fundamentales de la niñez y derechos de los adolescentes	569

II.—Los derechos económicos, sociales y culturales

§ 182. Los principales derechos humanos económicos, sociales y culturales	571
I. Derecho al trabajo y a remuneración justa	572
II. Derecho a un nivel de vida adecuada para sí y para la familia	573
III. Derecho a un nivel cultural	574
IV. Derecho a la seguridad social.....	574
§ 183. Derechos colectivos y del ambiente	575
I. Protección al ambiente	575
§ 184. Conclusiones sobre la trascendencia de los derechos humanos.....	577

TÍTULO IX

PERSONAS JURÍDICAS

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE LAS PERSONAS JURÍDICAS (O MORALES)

§ 185. Doctrinas de la ficción, de los patrimonios afectados a un fin y de las personas colectivas reales (u organicista)	581
I. Doctrina de la ficción	581
II. Críticas a la doctrina de la ficción	583

§ 186. La tesis de los patrimonios afectados a un fin y la de las personas colectivas reales (doctrina orgánica)	584
I. Doctrina del patrimonio afectado a un fin	585
II. Doctrina de la persona colectiva real	585

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

§ 187. Personas jurídicas de derecho público, de derecho privado y mixtas	588
I. Persona jurídica de derecho público.....	588
II. Persona jurídica de derecho privado	589
III. Personas jurídicas mixtas	589
IV. Caracterización de las anteriores clases de personas jurídicas.....	589
§ 188. Clasificación de las personas jurídicas de derecho privado	590
I. La corporación o asociación.....	590
II. La fundación.....	590
III. División omnicompresiva	590
IV. Clasificación de las corporaciones	591

CAPÍTULO III

NACIMIENTO Y ORGANIZACIÓN
DE LA PERSONA JURÍDICA

§ 189. Negocio jurídico de constitución.....	595
I. Constitución de las corporaciones y asociaciones.....	595
II. Constitución de las fundaciones	595
III. Naturaleza jurídica del negocio de constitución	595
IV. Régimen jurídico	596
V. El acuerdo de constitución es solemne.....	597
§ 190. Aprobación gubernativa del negocio colectivo.....	597
I. Tesis de la concesión del Estado	598
II. Tesis de la libre constitución	598
III. Tesis del reconocimiento y aprobación	598
IV. Sistema vigente en el derecho colombiano	599
§ 191. La organización del substrato de la persona jurídica	600
I. Naturaleza jurídica de los estatutos.....	601
II. Individualización de las personas jurídicas y objeto	602

CAPÍTULO IV

CAPACIDAD DE GOCE Y DE OBRAR
DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

	PÁG.
§ 192. Capacidad jurídica (de goce) de las personas jurídicas.....	604
§ 193. Capacidad de obrar (negocial o de ejercicio).....	605
I. La persona jurídica y los órganos.....	606
II. Condiciones que deben cumplir.....	606
III. La teoría del “órgano” y la antigua doctrina de la incapacidad de las personas jurídicas.....	607
IV. Actuaciones directa y mediante representación.....	608
V. Artículo 133 del Proyecto de Código de Derecho Privado.....	609
VI. Consecuencias de la teoría de los “órganos” y diferencia con la de la representación.....	609
VII. Alcance exacto de la teoría de los órganos.....	609
VIII. Límites de la capacidad de obrar. Principio de la especialidad.....	610

CAPÍTULO V

EXTINCIÓN Y LIQUIDACIÓN
DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

§ 194. Causales generales de la extinción de la personalidad.....	612
I. Causales de extinción de la personalidad de las corporaciones y asociaciones.....	612
II. Causales de extinción de las fundaciones.....	613
§ 195. Liquidación del patrimonio social.....	614
I. Transmisión universal.....	614
II. Determinación del sucesor o sucesores.....	615
III. Determinación del haber social y su transmisión a los sucesores.....	616
IV. Liquidación de los bienes sociales.....	617

TÍTULO X

TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO JURÍDICO
(Las personas en relación con el ejercicio de sus derechos)

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE NEGOCIO JURÍDICO, SU DIFERENCIA
CON LOS ACTOS, FORMACIÓN HISTÓRICA,
Y LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD Y SUS FORMAS

§ 196. Hecho jurídico, acto jurídico y negocio jurídico.....	621
I. Hechos jurídicos voluntarios e involuntarios.....	621

	PÁG.
II. Problema de terminología	622
III. Hechos jurídicos, actos jurídicos, negocios jurídicos, delitos y cuasidelitos	623
§ 197. El negocio jurídico, concepto, diferencia con los actos y formación histórica.....	624
I. La declaración de voluntad y el negocio jurídico	624
II. Concepto de negocio jurídico.....	624
III. Negocio jurídico y su diferencia con los actos jurídicos.....	626
IV. Formación histórica del negocio jurídico y recepción en el derecho colombiano	627
V. Recepción de la teoría del negocio jurídico	628
§ 198. La declaración de voluntad y sus formas	628
I. La declaración de voluntad	628
II. Medios aptos para exteriorizar la voluntad	629
III. Formas o clases de voluntad.....	629
IV. El silencio como declaración tácita de voluntad	631
V. Recapitulación de las voluntades declaradas en cuanto a la forma de expresión.....	632

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 199. Negocios consensuales y solemnes (declaraciones de voluntad libres y solemnes).....	634
I. El consensualismo y el formalismo.....	634
II. Principales negocios formales o solemnes	636
III. Formalidades “ad solemnitatem” y “ad probationem”.....	637
IV. Prevalencia del consensualismo en los negocios jurídicos	637
§ 200. Negocios jurídicos univoluntarios y plurivoluntarios	638
I. Negocio jurídico univoluntario	638
II. Negocio jurídico plurivoluntario o plurilateral	639
§ 201. Negocios obligatorios, dispositivos y de enajenación.....	639
I. Negocios obligatorios y de disposición.....	639
II. Negocios de enajenación y de disposición	640
III. Importancia fundamental de la división de los negocios bilaterales en negocios obligatorios (contratos) y en negocios dispositivos	641
§ 202. Negocios jurídicos de administración	643
I. Negocios de administración	643
II. Aplicaciones más importantes de esta clasificación.....	644
§ 203. Negocios por acto entre vivos (“intervivos”) y por causa de muerte (“mortis causa”)	645
I. Concepto y diferencias	645
II. Testamento y la partición del patrimonio en vida	646

	PÁG.
§ 204. Negocios jurídicos de familia.....	646
I. Fundamento del negocio jurídico de familia.....	647
II. Sujeción de la autonomía negocial al orden jurídico familiar.....	648
III. Diferencias del negocio jurídico familiar con los contratos.....	650
IV. Clases de negocios jurídicos familiares	650
§ 205. Negocios jurídicos eficaces, existentes, válidos y oponibles y sus contrarios: inexistentes, nulos e inoponibles.....	651
I. Negocios inexistentes.....	651
II. Negocios inválidos (nulos).....	652
III. Negocios con legitimación negocial e inoponibles.....	652

CAPÍTULO III

NEGOCIOS CONDICIONALES Y A TÉRMINO

§ 206. Nociones generales.....	653
I. El término o plazo	653
II. La condición.....	653
III. Diferencias entre término y condición	654
§ 207. Reglas especiales relativas al plazo (término suspensivo).....	654
I. Clases de plazo.....	654
II. Efectos de las obligaciones sometidas a plazo.....	655
III. Efectos del pago antes de vencerse el plazo.....	656
§ 208. La condición y sus clases	656
I. Primera clasificación de las condiciones: suspensivas y resolutorias (o extintivas).....	656
II. Segunda clasificación: positivas y negativas (C. C., art. 1531)	657
III. Tercera clasificación: potestativas, casuales y mixtas (C. C., art. 1534).....	657
IV. Requisitos para la validez de las condiciones	657
§ 209. Efectos de las obligaciones condicionales	657
I. Efectos de las condiciones suspensivas.....	657
II. Efectos de las condiciones resolutorias o extintivas	658
§ 210. Retroactividad de la condición.....	659
I. Tesis sobre la retroactividad de la condición.....	659
II. La retroactividad en el derecho colombiano	660
III. Derecho comparado.....	660
§ 211. Cumplimiento de las condiciones y pérdida de la cosa.....	661
I. Cómo deben cumplirse las condiciones	661
II. Destrucción o deterioro de la cosa, pendiente la condición	661

CAPÍTULO IV

DE LA REPRESENTACIÓN
EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

	PÁG.
§ 212. Naturaleza de la representación y clases	662
I. Concepto de la representación.....	662
II. Origen histórico de la representación.....	662
III. El Código Civil y la representación	663
IV. Primera clasificación de los negocios de representación	663
V. Segunda clasificación de la representación	664
VI. Negocios susceptibles de representación	665
§ 213. De la representación directa o inmediata	665
I. Carácter de la representación	665
II. Representación específica y representación general	666
III. Condiciones esenciales de la representación directa.....	667
IV. Representantes o mandatarios y personal auxiliar	668
§ 214. De la representación indirecta o mediata	669
I. Concepto y efectos	669
II. Transmisión de los efectos del negocio al mandante o representado	670
III. El problema de los terceros en la representación indirecta	670
IV. Acciones del mandante o representado para que el representante o mandatario indirecto le traslade los efectos del negocio.....	670
§ 215. Representación mediante “ratificación”	671
I. Concepto.....	671
II. Extralimitación de los poderes de representación.....	671
III. Negocios de confirmación y negocios de ratificación.....	671
IV. El negocio celebrado sin representación es inoponible al mandante	673
V. Condiciones del negocio de ratificación.....	673

TÍTULO XI

NEGOCIOS JURÍDICOS INEFICACES
O IRREGULARES E INTERPRETACIÓN

CAPÍTULO I

NEGOCIOS INEFICACES POR INEXISTENCIA,
NULIDAD E INOPONIBILIDAD

§ 216. Nociones preliminares y derecho comparado	677
I. Negocio jurídico ineficaz	677
II. Sanciones para los negocios irregulares.....	678

	PÁG.
III. Las sanciones del negocio jurídico según el Código de Comercio	679
IV. Derecho civil comparado sobre sanciones a los negocios irregulares	681
§ 217. Negocios inexistentes (o nulos radicalmente).....	683
I. Negocio inexistente.....	683
II. Efectos generales de los negocios inexistentes.....	684
§ 218. Negocios nulos de manera absoluta y relativa. Diferencias.....	685
I. Nulidad absoluta y nulidad relativa.....	685
II. Fuentes de la nulidad absoluta.....	686
III. Fuentes de la nulidad relativa.....	687
§ 219. Diferencias entre nulidad absoluta y nulidad relativa.....	688
§ 220. Efectos de la declaración de nulidad.....	690
I. Qué comprende el restablecimiento del estado anterior.....	691
II. Efectos de la nulidad entre las partes.....	691
III. Efectos de la nulidad de los negocios celebrados por discapacitados mentales.....	692
IV. Efectos de la nulidad respecto de terceros.....	692
§ 221. Saneamiento de las nulidades.....	693
I. Requisitos del negocio de confirmación o de convalidación.....	694
II. Saneamiento especial de los negocios ilícitos.....	694
§ 222. Negocios irregulares cuya sanción es su “terminación” o la “indemnización de perjuicios”.....	695

CAPÍTULO II

DE LA LEGITIMACIÓN NEGOCIAL (OPONIBILIDAD ENTRE LAS PARTES)

§ 223. Noción y campo de aplicación.....	696
I. Titular de la legitimación.....	697
II. Contenido de la legitimación negocial.....	698
III. La legitimación negocial se diferencia de la capacidad de ejercicio o de obrar.....	700
IV. Legitimación normal (ordinaria) y legitimación extraordinaria....	701
§ 224. De la legitimación negocial ordinaria (normal).....	701
I. Significado.....	701
II. Legitimación negocial ampliada.....	702
III. Supresión de la legitimación negocial.....	702
IV. Transmisión de la legitimación negocial dispositiva.....	703
V. Legitimación negocial aparente.....	703
§ 225. Efectos de la falta de legitimación negocial. De la ratificación. Adquisición del derecho por el enajenante.....	704
I. La falta de eficacia (inoponibilidad), principal efecto de la falta de legitimación.....	704

	PÁG.
II. La ratificación del negocio inoponible por parte del legitimado negocialmente	705
III. Adquisición del derecho por la persona originariamente carente de legitimación negocial.....	706
§ 226. Legitimación negocial extraordinaria.....	707

CAPÍTULO III

LA CAPACIDAD COMO ELEMENTO DE VALIDEZ
PARA CELEBRAR NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 227. Noción de las capacidades de goce y de ejercicio.....	709
I. Capacidad jurídica y capacidad de obrar.....	709
II. Determinación de las personas que están dotadas de la capacidad de obrar (o negocial)	711
III. Capacidad de obrar y capacidad política.....	711
§ 228. Incapacidades provenientes de la edad.....	712
I. Períodos en la edad de los seres humanos.....	712
II. Clases de incapacidad para los distintos grupos de menores	713
III. La capacidad aparente	713
§ 229. Excepciones a las incapacidades provenientes de la edad	714
I. Excepciones vigentes	714
§ 230. Incapacidades de las personas en situación de discapacidad mental o psíquica	716
I. Régimen inicial del Código Civil.....	717
II. Nuevo régimen de la ley 1306 de 2009.....	717
§ 231. Personas que se encuentran en situación de discapacidad psíquica absoluta, mental absoluta.....	719
I. Interdicción.....	719
II. Efectos de la sentencia de interdicción	720
§ 232. Personas que se encuentran en situación de discapacidad psíquica relativa, mental relativa	721
I. Personas que se encuentran en situación de discapacidad psíquica relativa, mental relativa	722
II. Efectos de la inhabilitación	723
§ 233. Las personas con discapacidad auditiva y visual, los sordomudos, no son discapacitados mentales por esa sola situación.....	724

CAPÍTULO IV

LOS VICIOS DE LA VOLUNTAD Y LA VALIDEZ
DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 234. Teoría del error	726
§ 235. Error de derecho	727

	PÁG.
§ 236. Error sobre la persona	727
I. Error en el contrato.....	727
II. Error en el matrimonio	728
III. Error en el testamento	728
IV. Error en cuanto a la persona respecto de quien se cumple la obligación	729
§ 237. Error sobre el objeto.....	729
I. Error sobre la identidad y sobre la sustancia.....	729
II. La génesis del artículo 1511 del Código Civil	729
III. Las calidades extrínsecas del objeto del negocio	731
§ 238. Error sobre los motivos	733
I. El motivo debe ser determinante	733
II. Errores unilaterales y compartidos	733
§ 239. El dolo como vicio del consentimiento o dolo negocial	734
I. Requisitos del dolo	734
II. El dolo debe ser obra de una de las partes.....	734
III. El dolo debe probarse.....	735
IV. La condonación del dolo futuro no vale.....	735
V. El dolo tolerado	735
§ 240. La violencia o fuerza	736
I. La violencia o fuerza puede ser física o moral	736
II. Elementos que integran la violencia moral	736
III. La violencia generalizada.....	737
§ 241. La lesión	738
I. Origen de la lesión o usura en los negocios	738
II. Sistema de la lesión enorme en el Código.....	738
III. Sistema de la lesión en el Código Civil alemán	739
IV. Derecho civil comparado	741
V. Proyecto de Código de Derecho Privado	742

CAPÍTULO V

LA LICITUD E ILICITUD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS (EL OBJETO DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD)

§ 242. El objeto como conducta humana	743
I. Sentidos legales del objeto	743
II. El objeto como conducta humana ilícita	744
§ 243. Concepto general de la licitud e ilicitud.....	744
I. La conducta humana.....	744
II. La licitud civil se refiere a las acciones u omisiones que se encuentran en el comercio, es decir, aquello que una persona puede hacer o no hacer.....	745
III. El objeto es la conducta humana y no la cosa sobre la que recae	746

	PÁG.
§ 244. Negocios jurídicos prohibidos.....	746
I. Principales negocios prohibidos en forma absoluta	746
II. Principales negocios prohibidos en forma relativa	747
III. Consideraciones generales sobre los negocios prohibidos.....	748
§ 245. Negocios que lesionan el “orden público”	748
I. Negocios contrarios al orden público.....	748
II. El orden público económico.....	749
§ 246. Negocios contra las buenas costumbres	750
I. Noción de las “buenas costumbres”	750
II. Casos principales de negocios inmorales	752
III. Objetividad del negocio inmorales	754

CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO Y AUTONOMÍA PRIVADA DE LA VOLUNTAD

§ 247. Sentido de la interpretación del negocio jurídico.....	757
I. Predominio de las palabras.....	757
II. Predominio de la voluntad sobre las palabras	758
§ 248. El método subjetivo y principio de la autonomía de la voluntad.....	758
I. Interpretación de la voluntad interna.....	758
II. Valor que dentro de ese método se dio a la voluntad presunta o tácita	759
III. Críticas a esta concepción de la autonomía de la voluntad.....	759
§ 249. El método objetivo o sistema de la “declaración de voluntad”	761
§ 250. El Código Civil y el derecho civil comparado	762
I. Sistema ecléctico de interpretación	762
II. La primera base de la interpretación: la voluntad real	763
III. Segunda base de la interpretación: la buena fe	766
IV. Interpretación en los contratos de consumo	768
Bibliografía	769
Índice de autores	785
Índice de disposiciones	793
Índice de materias	805