

DERECHO DE FAMILIA

Régimen económico del matrimonio
De la sociedad conyugal

HELÍABEL TORRADO



UNIVERSIDAD
SERGIO ARBOLEDA

7a.
Edición

Bogotá, D.C., mayo de 2016



Contenido

Prólogo	9
Introducción	11

LECCIÓN 1

La familia, como núcleo económico	13
1.1 Aspectos económicos de la familia	13
1.2 La dirección de la familia	15
1.3 Regímenes económicos matrimoniales	16
1.3.1 Régimen de absorción de la personalidad económica de la mujer por el marido ...	17
1.3.2 Régimen de unidad de bienes	18
1.3.3 Régimen de unión de bienes o de administración y disfrute del marido	18
1.3.4 Régimen de separación de bienes	19
1.3.5 Régimen dotal.....	21
1.3.6 Régimen de la comunidad	23
1.3.7 Régimen de gananciales	24

LECCIÓN 2

El sistema original del Código Civil colombiano	27
2.1 La adopción del Código Civil.....	27
2.2 La potestad marital	29
2.3 La sociedad conyugal en el régimen original del Código Civil	30

LECCIÓN 3

Los esponsales, o la promesa de matrimonio	35
3.1 Antecedentes y naturaleza de los esponsales	35

3.1.1 Antecedentes.....	35
3.1.2 Los esponsales en el medio colombiano.....	37
3.1.3 Reglamentación legal de los esponsales.....	38
3.2 Donaciones por causa del matrimonio	40

LECCIÓN 4

De las capitulaciones matrimoniales.....	43
4.1 Antecedentes.....	43
4.2 Las capitulaciones en el Derecho civil colombiano	45
4.3 Fines de las capitulaciones matrimoniales.....	47
4.4 Requisitos para la celebración de las capitulaciones.....	48
4.5 Aplicación en el espacio de las capitulaciones matrimoniales	52
4.6 Vigencia de las capitulaciones.....	54
4.7 Caducidad, nulidad e inexistencia de las capitulaciones matrimoniales	55

LECCIÓN 5

Características de la sociedad conyugal.....	59
5.1 Orígenes de la reforma al régimen inicial del Código Civil	59
5.2 Características del régimen de bienes de la Ley 28 de 1932	61
5.2.1 Subsistencia de la sociedad conyugal	61
5.2.2 Capacidad jurídica de la mujer casada	62
5.2.3 Carácter teórico o ficticio de la sociedad conyugal	64
5.2.4 Surgimiento de tres patrimonios	66
5.2.5 Administración dual de la sociedad conyugal	67
5.2.6 Naturaleza jurídica de la sociedad conyugal.....	68
5.2.7 No es una comunidad de bienes.....	71

LECCIÓN 6

De la protección del patrimonio de familia	73
6.1 Protección constitucional de la familia	73
6.2 Protección económica de la familia.....	74
6.3 Del derecho al patrimonio de familia inembargable	75
6.4 Afectación a vivienda familiar	80
6.5 Solicitud de separación de bienes	82
6.6 De las asignaciones por causa de muerte	83

LECCIÓN 7

Del haber de la sociedad conyugal.....	85
7.1 Características del haber social.....	85
7.2 Excepciones.....	87

7.3 Bienes que conforman la sociedad conyugal	92
7.3.1 Los salarios y emolumentos de todo género de empleos y oficios devengados durante el matrimonio	92
7.3.2 Todos los frutos, réditos, pensiones, intereses y lucros de cualquier naturaleza, sea de los bienes sociales, sea de los bienes propios de cada cónyuge y que se devenguen durante el matrimonio	96
7.3.3 Del dinero que cualquiera de los cónyuges aportare al matrimonio, o durante él adquiriere, obligándose la sociedad a la restitución de igual suma	97
7.3.4. De las cosas fungibles y especies muebles que cualquiera de los cónyuges aportare al matrimonio o durante él adquiriere, quedando obligada la sociedad a restituir su valor, según el que tuvieron al tiempo del aporte o de la adquisición	98
7.3.5 Las minas denunciadas por uno de los cónyuges, o por ambos	100
7.3.6 Los tesoros, joyas o efectos preciosos, sepultados o escondidos por el hombre	101
7.3.7 La propiedad intelectual.....	101
7.3.8 Cuotas o partes de interés social, o acciones en sociedades mercantiles.....	103
7.3.9 Establecimientos de comercio	106
7.3.10 Bienes ubicados en el exterior	108
7.3.11 Derechos incorporados a algunos negocios jurídicos especiales.....	112
7.3.12 De los bienes de la sociedad patrimonial que ingresan a la sociedad conyugal	120
7.4 Bienes que no forman parte de la sociedad conyugal	121
7.4.1 Los bienes que tenían los cónyuges al momento de celebrar el matrimonio	121
7.4.2 Las adquisiciones hechas por cualquiera de los cónyuges a título de donación, herencia o legado.....	125
7.4.3 Los bienes adquiridos durante la sociedad a título oneroso, pero subrogados a otros bienes que se consideren propios en exclusividad	125
7.4.4 Los bienes adquiridos después de disolver la sociedad conyugal	130
7.4.5 Las indemnizaciones por seguros de vida personales, contratados en forma voluntaria	131
7.5 Casos en que bienes adquiridos durante la sociedad conyugal no ingresan a ella	133
7.5.1 Bienes que uno de los cónyuges poseía antes, aunque la prescripción o transacción con que los haya hecho verdaderamente suyos se complete o verifique durante ella.....	133
7.5.2 Bienes que se poseían antes de la sociedad conyugal por un título vicioso, pero cuyo vicio se purga durante ella por la ratificación o por otro remedio legal	135
7.5.3 Bienes que vuelven a un cónyuge por nulidad o resolución de un contrato o por revocar una donación	135
7.5.4 Bienes litigiosos sobre los cuales, durante la vigencia de la sociedad, uno de los cónyuges ha adquirido la posesión pacífica	137
7.5.5 El derecho de usufructo que se consolida con la propiedad del mismo cónyuge.....	137

LECCIÓN 8

De las deudas de los cónyuges.....	139
8.1 Antecedentes.....	139
8.1.1 Presunción legal sobre las deudas.....	140
8.1.2 Responsabilidad personal por las deudas.....	140
8.1.3 Responsabilidad solidaria de los cónyuges.....	141
8.1.4 Compensación de las deudas a la disolución de la sociedad conyugal.....	143

LECCIÓN 9

De las cargas de la sociedad conyugal y de las recompensas.....	145
9.1 Teoría de las recompensas.....	145
9.1.1 Características de la teoría de las recompensas.....	146
9.1.2 Principio del enriquecimiento sin causa.....	147
9.1.3 Momento en que se realizan las recompensas.....	150
9.2 De las cargas de la sociedad conyugal.....	152
9.2.1 Obligaciones de la sociedad conyugal, que no deben ser recompensadas a ésta.....	153
9.2.2 Obligaciones que, siendo sufragadas con recursos de la sociedad conyugal, deben ser recompensadas a ésta.....	159

LECCIÓN 10

De la separación de bienes.....	169
10.1 Antecedentes.....	169
10.2 De la simple separación de bienes.....	170
10.2.1 Definición.....	170
10.2.2 Petición por cualquiera de los cónyuges.....	171
10.2.3 Carácter irrenunciable.....	171
10.2.4 Causales.....	172
10.3 Medidas cautelares sobre bienes ubicados en Colombia.....	180
10.4 Medidas cautelares sobre bienes ubicados en el exterior.....	186
10.5 Separación legal de bienes de matrimonios celebrados en el exterior y domiciliados en el país.....	187
10.6 Caducidad de la acción de separación de bienes.....	190

LECCIÓN 11

De la disolución de la sociedad conyugal.....	193
11.1 Concepto, régimen legal y causales.....	193
11.1.1 Por la disolución del matrimonio.....	194
11.1.2 Por la separación judicial de cuerpos.....	195
11.1.3 Por la nulidad del matrimonio.....	195

11.1.4 Por mutuo acuerdo entre los cónyuges.....	200
11.2 Efectos de la disolución de la sociedad conyugal	204
11.2.1 Efectos patrimoniales	204
11.2.2 Efectos personales.....	206
11.3 Ocultación o distracción dolosa de los bienes de la sociedad conyugal.....	207
11.4 Nacimiento del interés jurídico para demandar	217

LECCIÓN 12

De la renuncia de gananciales.....	227
12.1 De la renuncia de gananciales hecha por uno de los cónyuges, después de la disolución de la sociedad conyugal.....	227
12.1.1 Autonomía de la voluntad de los cónyuges.....	228
12.1.2 Para que la renuncia tenga validez, debe realizarse antes de la adjudicación de parte del haber social	228
12.1.3 La disolución es un negocio jurídico autónomo e independiente	228
12.1.4 Con la disolución nace una masa indivisa, una comunidad de gananciales, como universalidad jurídica.....	229
12.1.5 La participación es meramente eventual.....	229
12.1.6 Para la renuncia de gananciales no se requiere que previamente haya un inventario y avalúo de bienes	229
12.1.7 Renuncia de parte de los herederos.....	230
12.1.8 Conservación de derechos y obligaciones a recompensas e indemnizaciones	231
12.1.9 Inoponibilidad de la renuncia	232

LECCIÓN 13

Liquidación de la sociedad conyugal.....	233
13.1 La sociedad conyugal vista como una empresa.....	233
13.2 Principios contables elementales	234
13.2.1 Activos	235
13.2.2 Pasivos.....	235
13.2.3 La ecuación contable.....	236
13.2.4 Estado de pérdidas y ganancias.....	236
13.2.5 Patrimonio.....	237
13.3 Presunción de pertenencia de bienes en poder de los cónyuges.....	237
13.4 Presunción de expensas erogadas por la sociedad	240
13.5 Confección del inventario y avalúo de bienes, y relación de pasivos	240
13.5.1 Liquidación por mutuo acuerdo de los cónyuges	240
13.5.2. Determinación del activo líquido de la sociedad	242
13.5.3 Determinación de recompensas	243
13.5.4 Liquidación por causa de muerte de un cónyuge	244

13.5.5 Trámite judicial de la sucesión y liquidación de la sociedad conyugal por la muerte de un cónyuge	245
13.5.6 Liquidación de la sociedad conyugal por causa distinta de la muerte de uno de los cónyuges	246

LECCIÓN 14

De la nulidad y rescisión de las particiones.....	249
14.1 De la nulidad de los contratos de liquidación de sociedades conyugales ...	249
14.1.1 Nulidad absoluta	250
14.1.2 Nulidad relativa	250
14.1.3 Características de la nulidad	250
14.1.4 De los vicios del consentimiento	251
14.2 De la rescisión de los contratos por lesión enorme	254
14.2.1 Carácter objetivo de la lesión enorme	255
14.2.2 Derecho de atajar la acción rescisoria	256
14.2.3 Oponibilidad a las acciones de nulidad o rescisión	257
14.2.4. Renuncia a la acción de rescisión por lesión enorme.....	258
14.2.5 Caducidad de las acciones de nulidad y por lesión enorme	258

SUPLEMENTO

Jurisprudencia	259
Índice de materias	341
Índice de disposiciones	359
Índice de jurisprudencia.....	365
Bibliografía.....	373