

DERECHO DE FAMILIA

Unión marital de hecho
De la sociedad patrimonial entre
compañeros permanentes

HELÍABEL TORRADO



UNIVERSIDAD
SERGIO ARBOLEDA

5a.
Edición

Bogotá, D.C., agosto de 2016

Contenido

| | |
|--------------------|---|
| Introducción | 9 |
|--------------------|---|

LECCIÓN 1

| | |
|--|----|
| Antecedentes legislativos sobre la familia natural | 11 |
| 1.1 Antecedentes del concubinato en el Derecho Civil francés..... | 11 |
| 1.2 Antecedentes del concubinato en el Derecho Civil colombiano | 16 |
| 1.2.1 Ignorancia de la familia natural por parte de la legislación colombiana..... | 16 |
| 1.3 Censura del concubinato | 22 |
| 1.4 Antecedentes del matrimonio en la ley colombiana | 23 |
| 1.5 Preeminencia del matrimonio católico | 24 |
| 1.6 Proliferación de las familias de hecho | 27 |
| 1.7 Antecedentes legislativos sobre las familias de hecho | 28 |
| 1.8 La formación de la familia según la Constitución de 1991 | 29 |

LECCIÓN 2

| | |
|--|----|
| De la unión marital de hecho | 33 |
| 2.1 El estado civil de compañeros permanentes | 35 |
| 2.2 Características de la unión marital de hecho | 37 |
| 2.3 Concepto de comunidad marital | 45 |
| 2.4 Concepto de permanencia | 47 |
| 2.5 Concepto de singularidad | 48 |
| 2.6 Fines de procreación..... | 51 |

LECCIÓN 3

| | |
|--|----|
| De la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes | 53 |
| 3.1 Unión marital de hecho formada entre un hombre y una mujer, o dos personas del mismo sexo, sin impedimento legal para contraer matrimonio | 56 |
| 3.2 Unión marital de hecho formada entre un hombre y una mujer, o dos personas del mismo sexo, que teniendo impedimento legal para contraer matrimonio, hayan disuelto la sociedad o sociedades conyugales anteriores..... | 57 |
| 3.2.1 ¿La sociedad conyugal disuelta, pero no liquidada, da lugar a la formación de una sociedad patrimonial entre compañeros permanentes? | 58 |
| 3.2.2 ¿Es necesario que transcurra un año desde la disolución de la sociedad conyugal anterior, para comenzar a contar el tiempo de inicio de la Unión Marital de Hecho? | 64 |
| 3.2.3. ¿Respecto de los viudos, para que se forme sociedad patrimonial entre compañeros permanentes, se exige la liquidación de la sociedad conyugal anterior? | 68 |
| 3.3 Improcedencia de la declaratoria de la unión marital de hecho cuando subsiste un vínculo matrimonial entre los mismos compañeros permanentes ... | 69 |
| 3.4 Efecto de las relaciones incestuosas en una unión marital de hecho | 71 |
| 3.5 Fecha de nacimiento de la sociedad patrimonial | 72 |
| 3.6 Declaratoria judicial de existencia de la sociedad patrimonial | 72 |
| 3.7 Trámite administrativo y notarial de la declaratoria de existencia de la sociedad patrimonial..... | 74 |
| 3.7.1. Constitución mediante conciliación administrativa..... | 76 |
| 3.7.2. Constitución de la sociedad patrimonial por escritura pública | 83 |

LECCIÓN 4

| | |
|--|----|
| Bienes que conforman la sociedad patrimonial..... | 87 |
| 4.1 Diferencias entre el haber de la sociedad conyugal y el de la sociedad patrimonial | 88 |
| 4.2 Conformación del patrimonio social..... | 95 |
| 4.3 Bienes que no hacen parte de la sociedad patrimonial | 99 |

LECCIÓN 5

| | |
|--|-----|
| Capitulaciones maritales y renuncia de gananciales..... | 101 |
| 5.1 Aplicación de los criterios y preceptos de las capitulaciones matrimoniales a la Unión Marital de Hecho..... | 101 |
| 5.2 Antecedentes..... | 103 |
| 5.3 Las capitulaciones en el Derecho civil colombiano..... | 105 |
| 5.4 Fines de las capitulaciones matrimoniales y maritales..... | 108 |
| 5.5 Requisitos para la celebración de las capitulaciones | 109 |
| 5.6 Vigencia de las capitulaciones | 113 |

| | |
|--|-----|
| 5.7 Caducidad, nulidad e inexistencia de las capitulaciones matrimoniales..... | 113 |
| 5.8 Renuncia de gananciales..... | 115 |

LECCIÓN 6

| | |
|---|-----|
| De la disolución de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes | 117 |
| 6.1 Por mutuo consentimiento de los compañeros permanentes elevado a escritura pública | 118 |
| 6.2 De común acuerdo entre compañeros permanentes, mediante acta suscrita ante un centro de conciliación legalmente reconocido..... | 118 |
| 6.3 Por sentencia judicial | 119 |
| 6.4 Por la muerte de uno o ambos compañeros permanentes | 119 |
| 6.5 Por el matrimonio de uno o de ambos compañeros, con personas distintas de quienes forman parte de la sociedad patrimonial..... | 122 |
| 6.6 Por la separación física y definitiva de los compañeros permanentes | 125 |

LECCIÓN 7

| | |
|---|-----|
| Liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes | 127 |
| 7.1 Aspectos procesales | 129 |
| 7.1.1 Prescripción de las acciones | 130 |
| 7.1.2 Presentación de la demanda | 131 |
| 7.1.3 Presunción de pertenencia de bienes en poder de los compañeros..... | 132 |
| 7.1.4 Confección del inventario y avalúo de bienes | 133 |
| 7.1.4.1 Activos | 134 |
| 7.1.4.2 Pasivos..... | 135 |
| 7.1.4.3 Determinación del activo líquido de la sociedad..... | 136 |
| 7.1.5 Recompensas..... | 136 |
| 7.2 Liquidación por causa de muerte de uno o de ambos compañeros permanentes..... | 138 |
| 7.3 Partición sucesoral y liquidación de la sociedad patrimonial ante notario | 139 |
| 7.4 Trámite judicial de la sucesión y de la liquidación de la sociedad patrimonial por muerte de uno o ambos compañeros permanentes | 140 |
| 7.5 Liquidación de la sociedad patrimonial por causa distinta de la muerte de uno o ambos compañeros permanentes | 141 |
| 7.6 Medidas Cautelares..... | 142 |
| 7.6.1 Medidas Cautelares en procesos declarativos de la unión marital de hecho y de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes..... | 142 |
| 7.6.2 Medidas Cautelares en procesos de disolución y liquidación de sociedades patrimoniales entre compañeros permanentes | 144 |
| 7.6.2.1 Medidas Cautelares sobre bienes ubicados en el país..... | 145 |
| 7.6.2.2 Medidas Cautelares sobre bienes ubicados en el exterior..... | 150 |

LECCIÓN 8

| | |
|---|-----|
| Nulidad de las particiones y rescisión por lesión enorme..... | 153 |
| 8.2 De la rescisión de los actos o contratos, por lesión enorme | 154 |
| 8.3. Ocultación o distracción dolosa de bienes de la sociedad patrimonial | 154 |
| 8.4. Diversidad de acciones contra la partición | 155 |

LECCIÓN 9

| | |
|---|-----|
| De las prestaciones alimentarias entre los compañeros permanentes | 157 |
| 9.2 Características de las obligaciones alimentarias | 158 |
| 9.3 Alimentos entre compañeros permanentes | 159 |
| 9.4 Exequibilidad condicionada del artículo 411 del Código Civil | 161 |

LECCIÓN 10

| | |
|--|-----|
| Otros derechos económicos de los compañeros permanentes..... | 163 |
| 10.1. De la porción conyugal | 163 |
| 10.2 Del derecho de herencia..... | 167 |
| 10.3 Derechos laborales y de seguridad social..... | 172 |
| 10.4 El sistema de seguridad social | 173 |
| 10.5 La pensión de jubilación o de vejez..... | 174 |
| 10.6 Legitimación de la sustitución pensional | 176 |
| 10.7 La nueva reforma pensional | 178 |
| a) En forma vitalicia: | 179 |
| b) En forma temporal: | 179 |
| c) Sociedad conyugal no disuelta: | 180 |
| d) Prelación en caso de convivencia simultánea: | 180 |
| e) Inexistencia de convivencia simultánea: | 182 |
| 10.8 Mesada adicional y auxilio funerario..... | 182 |

LECCIÓN 11

| | |
|---|-----|
| La sociedad civil de hecho entre concubinos..... | 183 |
| 11.1 Ánimo de asociación..... | 184 |
| 11.2 Aportaciones de bienes | 184 |
| 11.3 Ánimo de lucro | 185 |
| 11.4 Carácter civil o mercantil de la sociedad de hecho | 185 |

SUPLEMENTO

| | |
|-----------------------------------|-----|
| Legislación y jurisprudencia..... | 189 |
| Índice de jurisprudencia..... | 353 |