

EDUARDO GARCÍA SARMIENTO

Ex magistrado de la sala civil de la Corte Suprema de Justicia.  
Ex magistrado de la sala civil del Tribunal Superior de Bogotá.  
Catedrático del Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario.

# ELEMENTOS DE DERECHO DE FAMILIA

CON COMENTARIOS Y JURISPRUDENCIAS DE  
LA CORTE CONSTITUCIONAL Y TRIBUNALES

*Primera edición*



Santafé de Bogotá, D. C. — Colombia

1999

## ÍNDICE GENERAL

### ELEMENTOS DE DERECHO DE FAMILIA

#### PROLEGÓMENOS

	Pág.
1. Objeto .....	1
2. La familia. Concepciones lingüísticas .....	4
3. Concepción sociológica .....	5
4. Concepciones antropológicas .....	6
5. La familia en América Latina .....	7
6. Población y familias rurales .....	8
7. Población y familias urbanas .....	9
8. Objetivos nacionales y dimensión institucional en el ámbito de la familia .....	9
<i>Argentina</i> .....	9
<i>Bolivia</i> .....	10
<i>Brasil</i> .....	10
<i>Colombia</i> .....	10
<i>Cuba</i> .....	10
<i>México</i> .....	10
<i>Venezuela</i> .....	11
9. Cultura y familia en Colombia .....	11
10. Complejo cultural andino o americano .....	11
<i>Hábitat</i> .....	11

	Pág.
<i>Economía</i> .....	11
<i>Religión</i> .....	11
<i>Familia legal</i> .....	12
<i>Familia de hecho</i> .....	12
<i>El amaño</i> .....	12
<i>El madresolterismo</i> .....	12
<i>Unión libre</i> .....	12
<i>Concubinato</i> .....	12
11. Complejo cultural santandereano o neohispánico ..	13
<i>Hábitat</i> .....	13
<i>Economía</i> .....	13
<i>Religión</i> .....	13
<i>Familia legal</i> .....	13
<i>Familia de hecho</i> .....	13
<i>Unión libre</i> .....	13
<i>Madresolterismo</i> .....	13
12. Complejo cultural negroide o literal fluvio minero..	13
<i>Hábitat</i> .....	13
<i>Economía</i> .....	13
<i>Religión</i> .....	14
<i>Familia legal</i> .....	14
<i>Familia de hecho</i> .....	14
13. Complejo cultural antioqueño o de la montaña ....	14
<i>Hábitat</i> .....	14
<i>Economía</i> .....	14
<i>Religión</i> .....	14

INDICE GENERAL

VII

	Pág.
<i>Familia legal</i> .....	15
<i>Familia de hecho</i> .....	15
14. Constitucionalismo .....	15
<i>Concepción jurídica</i> .....	15
<i>Elementos básicos</i> .....	18
15. Entidad jurídica de la familia .....	19
16. El concepto fundamental .....	24

TÍTULO PRELIMINAR

CAPÍTULO I

DERECHO DE FAMILIA Y FUENTES  
FORMALES

1. Concepto, principios, caracteres .....	27
a) <i>Concepto integrador</i> .....	27
b) <i>Concepto restringido</i> .....	27
c) <i>Concepto por el contenido</i> .....	28
d) <i>Concepto por el ámbito del derecho de familia</i> .	29
<i>Relación jurídica familiar</i> .....	30
e) <i>Definición de derecho de familia</i> .....	31
2. Bueno es tratar de explicar este concepto .....	31
1. <i>Ramo del derecho privado</i> .....	31
2. <i>Conformado por los principios, preceptos y normas</i> .....	32
3. <i>Reglamentan las relaciones de orden personal y patrimonial de la familia como célula fundamental de la sociedad</i> .....	32

	Pág.
4. <i>En cuanto originadas (las relaciones) por la fusión natural o científica de los gérmenes de la vida humana</i> .....	32
5. <i>Que crea vínculos entre específicas personas</i> ....	32
6. <i>Determinativos (los vínculos) de una situación que confiere aptitud para adquirir y ejercer ciertos derechos y asumir ciertas prestaciones</i> ....	33
3. Principios del derecho de familia .....	34
a) <i>Regulación fundamental por la ética</i> .....	34
b) <i>Imperio del afecto y el amor</i> .....	35
c) <i>Subordinación de los descendientes a los ascendientes</i> .....	36
d) <i>Adhesión a la idea de comunidad doméstica</i> ...	36
e) <i>Los estados o posiciones en la familia, base de aptitudes jurídicas</i> .....	36
f) <i>La tuición de los incapaces</i> .....	37
g) <i>La igualdad de la pareja entre sí</i> .....	38
h) <i>El respeto recíproco en la familia</i> .....	38
i) <i>La igualdad de filiación</i> .....	39
j) <i>La imperatividad general de los preceptos de familia</i> .....	39
k) <i>Predominio del principio inquisitivo</i> .....	39
3. <i>Caracteres del derecho de familia</i> .....	40
a) <i>El propósito de fortalecer la institución familiar</i>	41
b) <i>La fuente cardinal es el derecho natural</i> .....	41
c) <i>Prevalencia de las relaciones familiares personales sobre las relaciones familiares patrimoniales</i>	41
d) <i>Prelación del interés superior de la familia</i> ....	42
e) <i>Reciprocidad de derechos y obligaciones</i> .....	43

	Pág.
f) <i>Predominio del principio inquisitivo</i> .....	43
4. Contenido del derecho de familia .....	45
5. Fuentes formales del derecho de familia .....	45
a) <i>Las costumbres de familia</i> .....	46
b) <i>La legislación de familia</i> .....	47

## TÍTULO I

*HECHOS JURÍDICOS DE FAMILIA, CLASES.  
DERECHOS SUBJETIVOS DE FAMILIA*

1. Conceptos generales .....	51
2. Elementos del hecho jurídico .....	53
3. Elementos del acto jurídico .....	54
4. Aplicación de los principios en el derecho de familia	55
5. La autonomía de la voluntad en el derecho de familia	56
6. Clasificación del acto jurídico de familia .....	60
a) <i>Acto jurídico de familia personal y acto jurídico de familia patrimonial</i> .....	60
b) <i>Acto jurídico de familia unilateral y acto jurídico de familia bilateral</i> .....	61
c) <i>Actos jurídicos de familia solemnes o formales y actos jurídicos de familia meramente consensuales o no solemnes</i> .....	62
d) <i>Actos jurídicos de familia gratuitos y actos jurídicos de familia onerosos</i> .....	64
e) <i>Actos jurídicos de familia de libre discusión y actos jurídicos de adhesión</i> .....	64
7. Derechos subjetivos de familia .....	64
a) <i>Clases de derechos subjetivos de familia</i> .....	65

	Pág.
b) <i>Derechos subjetivos de familia en interés individual</i> .....	65
c) <i>Derechos subjetivos de familia en interés de otra persona de la familia</i> .....	65

## TÍTULO II

### LA PROCREACIÓN. EFECTOS JURÍDICOS

#### CAPÍTULO I

#### LA FILIACIÓN

1. Etimología y concepto .....	67
2. La igualdad de la filiación .....	67
3. Filiación, parentesco y estado civil .....	68
4. Unidad de filiación .....	68
5. Determinación de la filiación .....	69
a) <i>Derecho comparado</i> .....	70
b) <i>Derecho internacional</i> .....	70
6. Clases de filiación .....	70
7. Filiación matrimonial en Colombia .....	70
a) <i>El matrimonio</i> .....	71
b) <i>La maternidad</i> .....	71
c) <i>La paternidad</i> .....	71
8. Filiación no matrimonial .....	71
9. Notificación del reconocimiento (art. 57, ley 153 de 1887) .....	72
10. Filiación adoptiva .....	72
11. La legitimación .....	72

	Pág.
a) <i>Legitimación ipso iure y voluntaria</i> .....	73
b) <i>La notificación</i> .....	74
c) <i>Efectos de la legitimación</i> .....	74
12. Pretensiones de filiación, de reclamación o de impugnación .....	74
a) <i>Pretensiones de reclamación</i> .....	74
b) <i>De reclamación de filiación matrimonial</i> .....	74
c) <i>De pretensión de declaración de paternidad o maternidad</i> .....	75
d) <i>Pretensión de declaración de hijo matrimonial</i> .	75
e) <i>El artículo 406 del Código Civil</i> .....	76
13. Pretensión de filiación adoptiva .....	76
14. Pretensión de filiación no matrimonial .....	76
15. Pretensión de filiación no matrimonial de hijo menor contra el padre o la madre vivos .....	76
16. Pretensión de filiación no matrimonial en hipótesis distintas a la inmediatamente anterior .....	77
17. Pretensión de desconocimiento o de impugnación de filiación matrimonial. Destruyendo las bases de la filiación, empezando, por tanto, por demostrar que no hubo matrimonio .....	77
a) <i>El estado de hijo matrimonial</i> .....	77
b) <i>Pretensiones de desconocimiento o de denegada paternidad</i> .....	78
c) <i>Pretensiones de desconocimiento de paternidad matrimonial</i> .....	78
d) <i>Pretensiones de desconocimiento de la paternidad con acción caducable</i> .....	78
18. Pretensiones de denegada paternidad propuestas por herederos del marido .....	79

	Pág.
19. Pretensión de impugnación contra el hijo nacido después de los 300 días siguientes a la disolución o de nulidad del matrimonio .....	79
20. Pretensión de impugnación de los ascendientes del marido .....	80
21. Concreción .....	80
e) <i>Pretensiones de desconocimiento del marido no caducables</i> .....	81
f) <i>Art. 217, C. C., adicionado, art. 5º, ley 95 de 1890</i> .....	81
g) <i>Art. 6º, ley 95 de 1890</i> .....	81
22. Reclamación del hijo .....	83
23. Litisconsorcio necesario .....	83
24. Desconocimiento de la maternidad .....	84
a) <i>Legitimación en causa activa</i> .....	84
b) <i>Caducidad</i> .....	84
c) <i>Fraude</i> .....	84
25. Desconocimiento de la filiación del legitimado ....	85
a) <i>Impugnación</i> .....	85
b) <i>Impugnación con interés actual en desvirtuar la filiación</i> .....	85
c) <i>Derecho a reclamar el hijo contra su aparente legitimación</i> .....	85
d) <i>Impugnación por los descendientes del legitimado</i> .....	86
26. Impugnación del reconocimiento del hijo extramatrimonial .....	86
27. Las pruebas biológicas en los litigios sobre filiación por naturaleza .....	87
28. Impugnación de la filiación adoptiva .....	87
29. Desconocimiento riguroso y desconocimiento simple .....	88

	Pág.
30. La filiación del hijo procreado con asistencia científica .....	89
a) <i>Los métodos primordiales de procreación con asistencia científica</i> .....	90
b) <i>La filiación del hijo procreado por inseminación homóloga</i> .....	90
c) <i>Filiación del hijo procreado por inseminación artificial heteróloga</i> .....	90
d) <i>Filiación del hijo procreado por fecundación in vitro</i> .....	91
e) <i>Filiación del hijo póstumo procreado científicamente</i> .....	91
f) <i>Filiación del hijo iniciada su procreación durante el matrimonio o durante la unión marital de hecho, y nacido extinguido el matrimonio o la unión marital</i> .....	91
g) <i>Filiación del hijo procreado científicamente después de extinguido el matrimonio o la unión marital de hecho</i> .....	91
31. Filiación del hijo de mujer sola .....	92
32. Prohibición de investigar la filiación del hijo procreado con asistencia científica .....	92
33. Filiación ilegítima .....	93
34. Niño expósito .....	93
35. Hijo de padres desconocidos .....	93
36. Inscripción en el registro y nombre .....	94

## CAPÍTULO II

## LA ADOPCIÓN

1. Conceptos generales .....	95
2. Naturaleza .....	97

	Pág.
3. Quiénes pueden adoptar .....	98
4. Adopción por el guardador .....	98
5. Adopción por los cónyuges .....	98
6. Adopción por los compañeros permanentes .....	99
7. Consentimiento del adoptante .....	99
8. Inventario y caución para adoptar .....	99
9. Adopción del hijo de familia .....	100
10. Formalidades de la declaración de los padres .....	101
11. Invalidez del consentimiento .....	101
12. Adopción de menores sin representante legal, no abandonados .....	102
13. Adopción por el guardador .....	102
14. Adopción del pupilo por un tercero .....	102
15. Adopción del menor abandonado .....	102
16. Adopción de indígenas menores de edad .....	103
17. Necesidad de sentencia judicial .....	104
18. Efectos de la sentencia positiva .....	104
19. Excepción al derecho consagrado en el art. 406 del Código Civil .....	106
20. Eliminación de la adopción simple .....	106
21. Conversión de los efectos de adopción simple en los de la plena .....	107

#### *ACTUACIÓN PROCESAL*

22. Juez territorialmente competente .....	107
23. Legitimación e interés activos .....	108
24. Ius postulandi .....	108
25. Requisitos formales de la demanda .....	108

	Pág.
26. Anexos .....	109
27. Inadmisión de la demanda .....	109
28. Rechazo de la demanda .....	109
29. Admisión y traslado .....	109
30. Término probatorio .....	110
31. Suspensión del proceso .....	110
32. Destitución del juez .....	110
33. Terminación anormal del proceso .....	110
34. Sentencia negativa o desestimatoria .....	111
35. Contenido de la sentencia positiva o estimatoria ...	111
36. Notificación personal de la sentencia positiva .....	112
37. Remedios contra la sentencia estimatoria .....	112
38. Apelación de la sentencia positiva .....	112
39. El registro de la sentencia positiva .....	112
40. Revisión de la sentencia positiva .....	113
41. Extinción de los efectos de la adopción .....	113
42. Reserva de los documentos y actuaciones relaciona- dos con la adopción .....	113
43. Copias que se pueden expedir .....	114
44. Sanción al funcionario que quebrante la reserva ...	115
45. Levantamiento de la reserva .....	115
46. Derecho del adoptivo a conocer su origen .....	116
47. Apelación del auto que resuelve el incidente .....	117
48. <i>Exequátur</i> para providencias de adopción dictadas por autoridades extranjeras .....	118
49. Salida del país del adoptado menor de edad .....	118
<i>Programas de adopción</i> .....	119

## CAPÍTULO III

## EL PARENTESCO

	Pág.
1. Conceptos doctrinarios .....	121
2. Concepción legal .....	121
3. Fundamento natural .....	122
4. Clases de parentesco .....	122
5. Parentesco natural .....	122
a) <i>Especies del parentesco de consanguinidad</i> ....	123
b) <i>Líneas y grados en el parentesco de consanguinidad</i> .....	124
6. Clases de líneas en el parentesco de consanguinidad en la línea recta .....	125
c) <i>Forma de establecer el grado de parentesco de consanguinidad en la línea directa</i> .....	125
(Cuadro sobre el parentesco) .....	125
7. Algunos efectos jurídicos del parentesco de consanguinidad en línea directa .....	126
8. Parentesco de consanguinidad en la línea transversal, colateral y oblicua .....	127
(Cuadro sobre el parentesco) .....	127
9. Doble conjunción y simple conjunción .....	127
10. Los parentescos legales .....	129
11. Parentesco por afinidad .....	129
a) <i>Determinación del grado de afinidad</i> .....	130
b) <i>Efectos jurídicos de la afinidad</i> .....	131
12. El parentesco civil resultante de la adopción .....	132
13. Parentesco ilegítimo .....	134
14. Parentesco espiritual .....	135

## CAPÍTULO IV

## EL ESTADO CIVIL

Pág.

1. Conceptos generales .....	137
a) <i>Estado civil de las personas</i> .....	137
2. Definición de la ley .....	138
b) <i>Naturaleza jurídica del estado civil</i> .....	139
3. Esta definición precisa que el estado civil es la situación de la persona en la sociedad .....	139
4. Funciones del estado civil .....	140
5. La filiación, el parentesco, el estado civil y la capacidad de ejercicio .....	140
c) <i>El estado civil y el estado de familia</i> .....	141
d) <i>Características del estado civil</i> .....	141
e) <i>Fuentes del estado civil</i> .....	143
6. Título sustancial o material y título formal o adjetivo de estado civil .....	143
<i>Título sustancial o material de estado civil</i> .....	144
7. El registro del estado civil .....	144
a) <i>Preceptos fundamentales del registro del estado civil</i> .....	145
8. Normas fundamentales en el derecho probatorio ..	147
b) <i>Principios generales de la inscripción o registro</i> ..	148
9. La recepción, la extensión, el otorgamiento y la autorización .....	148
10. La constancia de haberse realizado la inscripción ...	148
11. Compareciente de quien no sabe o no puede firmar	148
12. Suspensión del registro .....	149
c) <i>Inexistencia de la inscripción</i> .....	149
d) <i>Nulidad formal de la inscripción</i> .....	149

	Pág.
13. Registro de hechos y actos fundamentales del estado civil .....	150
a) <i>Registro de nacimientos</i> .....	150
14. Registro extemporáneo de nacimiento .....	156
15. Documento auténtico .....	156
16. El documento público se presume auténtico .....	156
17. Constancia de ausencia del registro de nacimiento ..	158
18. Registro extemporáneo de nacimiento por correo ..	158
19. Secciones del acta o folio de nacimiento .....	159
20. Otros actos en el folio de nacimiento .....	160
b) <i>Registro del matrimonio</i> .....	161
21. Documentos o pruebas del matrimonio para su registro .....	162
22. Expresiones del registro de matrimonio .....	163
23. Requisitos esenciales del registro de matrimonio ...	164
24. Quiénes pueden hacer inscribir el matrimonio .....	164
25. Otros actos que se inscriben en el folio de matrimonio .....	164
c) <i>El registro de defunciones</i> .....	165
26. Dónde se hace la denuncia de la muerte .....	165
27. Plazo para hacer la denuncia .....	165
28. Registro de muerte violenta .....	166
29. Registro de la muerte cierta de persona cuyo cadáver no se encuentra .....	166
30. Registro de la muerte presunta .....	166
31. Criatura nacida muerta .....	166
32. Niño que muere antes del año de nacido .....	166

	Pág.
33. Inhumación antes del registro .....	167
34. Quiénes deben denunciar la muerte .....	167
35. Documentos antecedentes .....	167
36. Expresiones del folio de defunción .....	168
37. Dónde se hace la inhumación .....	168

*Corrección de errores en las inscripciones*

38. Errores observados al realizar la inscripción .....	168
39. Errores objetivos encontrados después de autorizada la inscripción .....	168
40. Errores por acción y omisión corregibles por escritura pública .....	170
41. Modificación del registro .....	172
a) <i>Sustitución de folios, libros, tarjetas e índices de registro</i> .....	174
42. Quién ordena y efectúa la sustitución .....	174
b) <i>Reconstrucción de folios, libros y actas</i> .....	175
43. Imposibilidad de reconstruir. Nueva inscripción ...	176
c) <i>Falta de partidas o folios</i> .....	176
d) <i>Actuación del funcionario competente del registro</i> .....	179
44. Acciones de estado civil .....	180
45. Clasificación de las pretensiones de estado civil ...	182
a) <i>Clases de pretensiones de estado civil</i> .....	183
46. Pretensiones constitutivas .....	183
b) <i>Pretensiones declaratorias. Pretensiones de reclamación de estado civil</i> .....	186

	Pág.
47. Principios generales concernientes a las pretensiones de reclamación .....	187
48. Pretensión de reclamación del estado de matrimonio	190
49. Reclamación de filiación. Norma fundamental ....	191
50. Los legítimos contradictores en las cuestiones de filiación .....	192
51. Los supuestos de la filiación legítima .....	194
52. Pretensiones de declaración de ser el padre o la madre legítimos .....	196
53. Reclamación del estado de hijo extramatrimonial ..	197
54. Presupuestos de las pretensiones de reclamación del estado de hijo extramatrimonial .....	198
55. Pretensión procesal de reclamación de estado de hijo extramatrimonial .....	199
56. Reconocimiento especial para el hijo extramatrimonial .....	199
57. Pretensiones procesales de reclamación de estado extramatrimonial .....	200
58. El procedimiento especial declaratorio de filiación .	201
59. Pretensiones de reclamación de estado extramatrimonial por la vía ordinaria .....	202
60. Reclamación de filiación extramatrimonial del hijo de mujer casada .....	203
61. La prohibición se extiende a la promoción del proceso judicial .....	204
62. Presunción del estado del hijo extramatrimonial ...	205
63. Unificación de procedimientos .....	207
64. Forum hereditatis de atracción .....	207
65. Reclamación del estado de padre o madre extramatrimonial .....	208

	Pág.
66. El estado civil del hijo expósito y el de padres abandonados .....	209
67. Pretensiones de reclamación contra perturbación del estado civil .....	209
68. Protección especial del nombre y de los derechos que de él nacen .....	209
69. Pretensiones de desconocimiento del estado de hijo matrimonial .....	211
70. Inexistencia del matrimonio .....	211
71. Falso parto o suplantación de hijo .....	212
72. Pretensiones de desconocimiento y de impugnación de la paternidad .....	213
73. Pretensiones del marido .....	213
74. Pretensiones basadas en acción caducable .....	214
75. Caducidad .....	215
76. Pretensiones proponibles en cualquier tiempo ....	216
77. Pretensiones de los herederos del marido .....	217
78. La excepción de ilegitimidad .....	217
79. Derecho de los ascendientes .....	218
80. Terceros con derecho a impugnar la legitimidad ...	218
81. La presunción de concepción .....	219
82. Pretensiones del hijo de mujer casada .....	220
83. Simultaneidad de procesos .....	221
84. Pretensiones de reclamación y de impugnación del estado de hijo legítimo por legitimación .....	222
85. Pretensiones de reclamación contra el estado de hijo extramatrimonial .....	223

	Pág.
86. Excepción al art. 406 .....	226
87. Naturaleza jurídica del reconocimiento de paternidad y su impugnación. Prueba necesaria .....	226
88. Estado civil que crea la adopción .....	229

### TÍTULO III

#### DERECHO MATRIMONIAL

##### CAPÍTULO V

#### LAS CAPITULACIONES MATRIMONIALES

1. Conceptos .....	231
2. Fin de las capitulaciones matrimoniales .....	232
3. Solemnidad de las capitulaciones matrimoniales ...	233
4. Capacidad para celebrar las capitulaciones matrimo- niales .....	235
5. Alteraciones o modificaciones a las capitulaciones matrimoniales .....	237
6. Oponibilidad a terceros de alteraciones o modifica- ciones .....	237
7. Sanciones al notario .....	238
8. Sugerencia .....	238

##### CAPÍTULO VI

#### EL MATRIMONIO

1. Sumario. Conceptos de matrimonio civil .....	239
2. Conceptos de matrimonio civil .....	239
3. Requisitos para la existencia del matrimonio civil ..	244

	Pág.
4. Consecuencias jurídicas de la falta de requisitos de existencia del matrimonio civil. Teoría de la inexistencia del matrimonio .....	247
5. Órgano judicial competente para proveer sobre la inexistencia del matrimonio civil y procedimiento aplicable .....	250
6. Requisitos de validez del matrimonio civil .....	254
7. Requisitos de fondo .....	255
8. Requisitos de fondo positivos .....	255
a) <i>La edad</i> .....	255
b) <i>Matrimonio civil del adulto menor</i> .....	256
1º <i>Brevisima nota histórica</i> .....	257
2º <i>El asunto a la luz del derecho comparado</i> ..	260
<i>España</i> .....	260
<i>Ecuador</i> .....	260
<i>Perú</i> .....	260
<i>Francia y Chile</i> .....	260
<i>Argentina</i> .....	260
3º <i>Razón de ser de la exigencia del artículo 117 del Código Civil colombiano</i> .....	261
4º <i>Los artículos 124 y 1266, ordinal 4, del Código Civil</i> .....	264
c) <i>Forma del permiso y quién debe darlo</i> .....	264
d) <i>Órdenes precedentes para dar el permiso. Primero los padres</i> .....	265
9. Falta de un progenitor directo .....	267
10. Permiso del ascendiente .....	269
11. Permiso del curador general .....	271
12. Permiso del curador especial .....	271

	Pág.
a) <i>El permiso para el matrimonio civil del adulto menor ante el notario</i> .....	272
b) <i>Matrimonio civil de adultos menores extranjeros en Colombia</i> .....	272
c) <i>Consecuencias jurídicas de contraer matrimonio civil el adulto menor sin el debido permiso</i> ....	273
<i>Observación</i> .....	274
A. <i>La falta de permiso</i> .....	275
B. <i>El consentimiento libre o la decisión libre</i> ..	275
C. <i>Circunstancias que vician el libre consentimiento matrimonial</i> .....	276
13. <i>Requisitos de fondo negativos</i> .....	277
A. <i>Circunstancias inherentes a las personas contrayentes</i> .....	278
14. <i>No estar el contrayente en estado de locura furiosa</i>	279
15. <i>No estar el contrayente en interdicción por mentecato</i> .....	281
16. <i>No poder el sordomudo manifestar su consentimiento</i>	281
17. <i>La mujer no debió cometer adulterio con su contrayente</i> .....	282
18. <i>El contrayente no ha debido cometer homicidio con su contrayente</i> .....	283
19. <i>No estar los contrayentes en la misma línea de ascendientes y descendientes</i> .....	284
20. <i>No estar los contrayentes en el segundo grado de consanguinidad de la línea colateral</i> .....	284
21. <i>No estar los contrayentes entre sí en el primer grado de la línea recta de afinidad legítima</i> .....	285

	Pág.
22. No ser el contrayente ni la contrayente padre e hija adoptivos, no la contrayente ni el contrayente madre e hijo adoptivos, ni la contrayente haber sido cónyuge del padre del contrayente .....	285
23. El matrimonio ilegal .....	286
24. Ninguno de los contrayentes puede estar unido en vínculo matrimonial válido .....	286
25. El delito de bigamia .....	287
26. Requisitos de forma para la validez del matrimonio civil .....	287
<i>Competencia de los jueces civiles y promiscuos municipales</i> .....	289
27. El precepto ordena que los testigos sean competentes	290
28. Requisitos de mera licitud .....	291

## CAPÍTULO VII

CLASES DE MATRIMONIO EN LA  
CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE 1991

1. Clases y formas del matrimonio .....	297
a) <i>Clases de matrimonio</i> .....	297
b) <i>Criterios doctrinarios de clasificación de sistemas o clases de matrimonios</i> .....	300
2. Conclusión .....	301
3. Las formas del matrimonio .....	302
4. Forma del matrimonio ante el juez civil o promiscuo municipal .....	303
5. Diligencias previas a la declaración de casarse ....	303
6. La solicitud .....	304
7. El contenido de la solicitud y posibles anexos ....	304
8. Actuaciones del juez inmediatas a la solicitud o información .....	305

	Pág.
9. La publicidad de la petición .....	306
10. Oposición al matrimonio o denuncia de impedimentos .....	307
11. Efectos de la decisión .....	308
12. Diligencias en el momento de la declaración de casarse o de la celebración .....	308
13. Comparecencia de los contrayentes .....	308
14. Comparecencia por intermedio de apoderado especial para el matrimonio .....	309
15. Matrimonio entre presentes y matrimonio entre ausentes .....	309
16. La exploración por el juez .....	311
17. La declaración de los contrayentes .....	311
18. Extensión y contenido del acta de matrimonio ....	312
19. Firma del acta .....	312
20. Diligencias posteriores a la celebración del matrimonio. Protocolización y registro .....	312
21. Copias para el archivo .....	312
22. Registro del matrimonio celebrado conforme con la ley 266 de 1938 .....	313
23. Registro del matrimonio religioso .....	313
24. Matrimonio ante notario .....	314
25. Fíjase como notario competente el del círculo del domicilio de la mujer .....	314
26. El matrimonio en inminente peligro de muerte ....	316
27. Matrimonio civil ante el capitán de la nave .....	316
28. Otras formas matrimoniales .....	317
29. La mediación matrimonial.....	318
30. El corretaje matrimonial .....	318

## NULIDADES DEL MATRIMONIO CIVIL

	Pág.
31. Operabilidad de las causas de nulidad del matrimonio civil .....	321
32. Operatividad de las causas subsanables .....	322

DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO  
Y SUS EFECTOS

Número 1º del art. 140 .....	322
Número 2º del art. 140 .....	325
Número 3º del art. 140 .....	326
Número 4º del art. 140 .....	328
<i>El matrimonio es nulo: 1. Cuando no se ha celebrado ante el juez y los testigos competentes ..</i>	328
Número 5º del art. 140 .....	331
Número 6º del art. 140 .....	331
Art. 145 .....	331
33. Operatividad de las causas no subsanables .....	332
34. Efectos civiles de la nulidad declarada por órgano religioso .....	335

## CAPÍTULO VIII

## EL MATRIMONIO CATÓLICO 340

1. Concepciones canónicas sobre el matrimonio. El matrimonio <i>in facto esse</i> .....	341
2. El matrimonio <i>in fieri</i> .....	341
3. Naturaleza del matrimonio canónico .....	342
4. Los esponsales canónicos .....	344
5. Capitulaciones matrimoniales por quienes se casarán católicamente .....	345

	Pág.
6. Preparación para la celebración del matrimonio católico .....	346
7. Regulación canónica del consentimiento matrimonial	349
8. Anomalías mentales que obstan el consentimiento matrimonial .....	350
9. Conocimiento mínimo para consentir matrimonialmente .....	350
10. Circunstancias que vician el consentimiento .....	351
a) <i>El error de hecho</i> .....	351
b) <i>El dolo como causa de error de hecho</i> .....	351
c) <i>El error de derecho</i> .....	351
11. La reserva mental y el matrimonio simulado .....	352
12. El consentimiento matrimonial bajo condición ....	353
13. El consentimiento matrimonial dado por violencia o por miedo grave .....	353
14. Expresión del consentimiento matrimonial .....	354
15. Funcionarios y testigos competentes para recibir el consentimiento matrimonial .....	355
16. Impedimento para el matrimonio católico .....	358

*EL MATRIMONIO DE CRISTIANOS  
NO CATÓLICOS*

17. La forma del matrimonio cristiano no católico ....	361
18. Registro de cada ministro de culto .....	363
19. El registro del matrimonio .....	363
20. Cesación de efectos civiles del matrimonio, separación de cuerpos y de bienes, nulidad y disolución del vínculo .....	363

## CAPÍTULO IX

## EFECTOS PERSONALES DEL MATRIMONIO

	Pág.
1. Regulación de la ley .....	364
2. El estado civil de casados .....	364
3. Obligación recíproca de fidelidad .....	365
4. Los cónyuges están obligados a guardarse fe .....	365
5. Obligación de cohabitación .....	366
6. Obligación de ayuda .....	368
7. Obligación de socorro .....	368
8. La legitimidad de la prole .....	370
9. El régimen económico del matrimonio o el régimen patrimonial en el matrimonio .....	371

## CAPÍTULO X

## EFECTOS ECONÓMICOS DEL MATRIMONIO

1. Regímenes económicos matrimoniales .....	372
2. El nombre del régimen .....	373
3. Clases de regímenes económicos del matrimonio ..	374
4. Regímenes típicos .....	374
<i>Primero. Absorción de la personalidad económica de la cónyuge por el marido .....</i>	<i>375</i>
<i>Segundo. Regímenes de unidad y unión de bienes .</i>	<i>376</i>
<i>Tercero. Regímenes de comunidad .....</i>	<i>376</i>
a) <i>Comunidad universal .....</i>	<i>376</i>
b) <i>Comunidad de muebles y ganancias .....</i>	<i>377</i>
c) <i>Comunidad de ganancias .....</i>	<i>377</i>

	Pág.
<i>Cuarto. Régimen de separación</i> .....	377
<i>Quinto. Régimen de participación</i> .....	378
5. Instituciones especiales .....	378
1. <i>La dote</i> .....	378
2. <i>Bienes reservados</i> .....	379
6. Regímenes legales forzosos y opcionales .....	379
<b>RÉGIMEN ECONÓMICO DEL MATRIMONIO EN COLOMBIA - SOCIEDAD DE GANANCIAS</b>	
7. Régimen económico del matrimonio de derecho común .....	379
8. Efectos civiles del matrimonio religioso .....	382
9. Efectos civiles del matrimonio celebrado en el exterior .....	384
10. El registro del matrimonio .....	385
11. La prueba del matrimonio .....	385
12. Atribución de habitación .....	386
13. La afectación a vivienda familiar .....	386
<i>Doble firma</i> .....	386
14. El patrimonio familiar .....	387

#### CAPÍTULO XI

#### CRISIS DEL MATRIMONIO - DIVORCIO

1. Divorcio; clases por la causal; clases por la forma de decretarlo. Efectos del divorcio; alimentos entre divorciados. La separación de cuerpos (separación personal); origen; clases por la forma; efectos personales y efectos civiles; reconciliación. Separación de bienes; formas; causas de la separación judicial de bienes; efectos de la separación de bienes .....	388
--	-----

	Pág.
2. El divorcio .....	389
3. Naturaleza jurídica del divorcio .....	391
4. Causales de divorcio .....	394
5. Divorcio sanción .....	395
1. <i>Las relaciones sexuales extramatrimoniales de uno de los cónyuges, salvo que el demandante las haya consentido, facilitado o perdonado</i> ...	395
2. <i>El grave e injustificado incumplimiento por parte de alguno de los cónyuges de los deberes que la ley les impone como tales y como padres</i> .....	397
3. <i>Los ultrajes, el trato cruel y los maltratamientos de obra</i> .....	398
6. Imposición de las medidas de prevención .....	399
4. <i>La embriaguez habitual de uno de los cónyuges</i>	400
5. <i>El uso habitual de sustancias alucinógenas o estupefacientes, salvo prescripción médica</i> .....	400
7. La incompensabilidad de culpas .....	401
8. Nemo auditur propriam turpitudinem allegam .....	401
6. <i>Toda conducta de uno de los cónyuges tendientes [sic] a corromper o pervertir al otro, a un descendiente o a personas que estén a su cuidado y y convivan bajo el mismo techo</i> .....	402
9. Divorcio remedio .....	402
10. El establecimiento de la enfermedad como causa de divorcio .....	404
7. <i>La separación de cuerpos, judicial o de hecho, que haya perdurado por más de dos años</i> .....	407
11. El allanamiento a la demanda .....	410
12. La conciliación en el proceso contencioso de divorcio	411
13. Efectos de la conciliación .....	412

	Pág.
14. Caducidad del derecho a pretender el divorcio contencioso .....	414
15. Principios para el juez del divorcio .....	415
16. Reserva del expediente del proceso de divorcio contencioso .....	417
17. El divorcio consentido por ambos cónyuges .....	419
18. Las partes del divorcio .....	421
19. Sujetos intervinientes .....	421
20. La participación de los hijos .....	422
21. Intervención del agente del ministerio público .....	422
22. Intervención del defensor de familia .....	422
23. La capacidad procesal del cónyuge .....	423
24. Los sujetos en el divorcio por consentimiento de ambos cónyuges .....	424
25. Terminación anormal del divorcio .....	425
<i>Art. 159</i> .....	425
26. Medidas cautelares patrimoniales .....	427
<i>Art. 158</i> .....	427
27. Medidas cautelares personales .....	427
28. Alcance en el divorcio contencioso de las cautelas decretadas por el defensor de familia .....	428
29. Efectos del divorcio .....	428
<i>Art. 5º</i> .....	430
30. El divorcio sanción y el divorcio remedio .....	432
31. El divorcio contencioso y el divorcio voluntario ...	434
32. Efectos de la sentencia de divorcio .....	434
33. Efecto en relación con los divorciados .....	434

	Pág.
a) <i>Efectos personales</i> .....	434
b) <i>Efectos patrimoniales</i> .....	438
c) <i>Efectos en relación con los hijos</i> .....	439
d) <i>Asignación de habitación</i> .....	441
e) <i>Divorcio decretado por autoridad extranjera</i> ....	442
f) <i>Divorcio de matrimonio celebrado en el extranjero</i> .....	443
g) <i>Divorcio decretado en el extranjero de matrimonio religioso</i> .....	444
h) <i>Reconciliación de los cónyuges y reconciliación de los divorciados</i> .....	444

## CAPÍTULO XII

SEPARACIÓN DE CUERPOS O  
SEPARACIÓN PERSONAL

445

1. Clases de separación de cuerpos .....	447
2. Efectos de la sentencia de separación de cuerpos ...	448
a) <i>Efectos en relación con los cónyuges</i> .....	448
b) <i>Efectos respecto de los hijos</i> .....	450
c) <i>Acumulación de pretensiones</i> .....	451
d) <i>Aviso al ordinario</i> .....	452
e) <i>Reconciliación</i> .....	452

## CAPÍTULO XIII

## SEPARACIÓN DE BIENES

1. Separación. Concepto .....	454
2. Liquidación de la sociedad conyugal .....	454
3. Legitimación activa .....	454

	Pág.
4. Juez competente .....	455
5. Procedimiento .....	455
6. Medidas cautelares .....	455
7. Causales .....	456
8. Limitación de un medio de convicción .....	456
9. Conciliación .....	456
10. Separación de bienes por mutuo consentimiento ...	456
11. Obligaciones de los cónyuges separados de bienes ..	457
12. Opciones para solucionar la crisis del matrimonio ..	457

## CAPÍTULO XIV

## DERECHO MATRIMONIAL

*ADDENDA*

1. Los esponsales .....	458
2. Los esponsales en la legislación colombiana .....	459
3. Los esponsales en el derecho canónico .....	461

## TÍTULO IV

*DERECHO EXTRAMATRIMONIAL*

## CAPÍTULO XV

LA UNIÓN MARITAL DE HECHO  
EFECTOS PERSONALES DE LA UNIÓN  
MARITAL DE HECHO

1. Noción de la unión marital de hecho .....	463
2. Definición de la ley .....	464
3. La unión marital de hecho como supuesto de atribución legal de derechos .....	465

## CAPÍTULO XVI

EFECTOS ECONÓMICOS DE LA  
UNIÓN MARITAL DE HECHO

	Pág.
1. Supuesto necesario .....	469
2. La prueba de la unión marital de hecho .....	470
3. El procedimiento judicial .....	470
4. Oportunidad para demandar la declaración de existencia de la sociedad patrimonial .....	471
5. El haber y el pasivo de la sociedad patrimonial ...	471
6. El efecto retrospectivo .....	472
7. Acumulación de pretensiones .....	473
8. Prescripción del derecho para pedir la disolución y del derecho para pedir la liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	474
9. La liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	475

## CAPÍTULO XVII

EL CONCUBINATO Y LA SOCIEDAD  
DE HECHO ENTRE CONCUBINOS

1. El concubinato. Etimología .....	477
2. Voces empleadas equivalentemente a barraganía ...	478
3. Amancebamiento .....	478
4. Brevísima historia .....	478
5. El concubinato en el derecho canónico .....	479
6. El concubinato en el derecho civil francés .....	481
7. El concubinato en el derecho civil colombiano ...	481
8. La sociedad de hecho entre concubinos .....	483

	Pág.
9. El compañero o la compañera permanentes en la legislación del trabajo .....	485
<i>Ley 12 de 1975, art. 1º</i> .....	485
<i>Art. 2º</i> .....	485

## TÍTULO V

### RELACIONES ENTRE ASCENDIENTES Y DESCENDIENTES

#### CAPÍTULO XVIII

#### DERECHOS Y OBLIGACIONES PERSONALES AUTORIDAD PATERNA Y MATERNA RELACIONES PARENTOFILIALES

1. Obligaciones de los hijos para con los padres .....	487
2. Obligación de respeto .....	487
3. Obligación de obediencia .....	488
4. Obligación de cuidado .....	488
5. Obligación de auxiliar .....	489
6. Los derechos de los demás ascendientes .....	489
7. Derecho de coerción de los ascendientes .....	490
8. Tutela jurídica de los derechos de los ascendientes ..	491
9. Privación de alimentos al descendiente .....	492
10. Pérdida de los derechos de los ascendientes .....	492
11. Conservación del derecho de comunicación .....	493
12. Matrimonio del niño adulto .....	494
13. La sanción por casarse sin el permiso .....	494
14. Obligaciones de los ascendientes respecto de sus descendientes .....	495

	Pág.
15. Derechos de los descendientes niños .....	497
16. Obligación de crianza .....	497
<i>La sentencia de segundo grado en proceso de separación de cuerpos</i> .....	498
17. Obligación de cuidado .....	499
18. El cuidado confiado a personas distintas de los padres	500
19. Provisión del juez sobre el cuidado de los niños ...	500
20. La entrega del niño .....	502
21. Poder disciplinario del juez .....	502
22. Provisión del defensor de familia sobre el cuidado de un niño .....	502
23. Únicos funcionarios que pueden proveer sobre el cuidado del niño .....	503
24. Las convenciones de los padres sobre el cuidado del niño .....	503
25. Obligación de comunicación .....	504
<i>F. El derecho de visita: naturaleza y régimen</i> ....	505
26. Obligación de educar .....	507
27. La obligación de educar a cargo de otras personas ..	511
28. Educación de niños indígenas .....	511
29. Educación obligatoria gratuita .....	511
30. Gastos de crianza, educación y establecimiento ...	512
31. Obligación de alimentar .....	513
<i>Inalienabilidad</i> .....	514
<i>Comercialización del crédito</i> .....	514
32. Protección del derecho .....	515
33. Presunción de solvencia económica .....	515

	Pág.
34. Vía coactiva abierta .....	516
35. Cautelas especiales .....	516
36. Derecho prevaleciente .....	516
37. Derecho de la cónyuge viuda por su estado de gestante .....	516
38. Atención gratuita a todo niño menor de un año de edad .....	517
39. Asignación forzosa de alimentos .....	517
40. Extinción de los alimentos del niño .....	518
41. Cuestiones procesales .....	519
42. Resumen sobre el derecho alimenticio del niño ...	520
43. Subsistencia de la obligación .....	520
44. Derecho comparado sobre la obligación alimenticia en pro de hijos mayores .....	521
45. La deuda alimenticia es deuda de valor .....	523
<i>La prestación de alimentos tiene las notas de una deuda de valor .....</i>	<i>523</i>

## CAPÍTULO XIX

PATRIA POTESTAD - AUTORIDAD PARENTAL  
LOS DERECHOS DE REPRESENTACIÓN, DE  
ADMINISTRACIÓN Y DE USUFRUCTO LEGAL

1. Patria potestad .....	524
2. Definición y ejercicio .....	524
<i>Modificado. Artículo 19, ley 75 de 1968 .....</i>	<i>524</i>
<i>Artículo 1º, decreto 772 de 1975 .....</i>	<i>524</i>
3. Derechos que forman la potestad parental y sus características .....	528

	Pág.
4. Derecho de representación .....	528
5. Clases de representación .....	529
6. Representación extrajudicial .....	529
a) <i>El ejercicio del derecho de representación extra-judicial</i> .....	531
b) <i>Los actos domésticos</i> .....	531
c) <i>Representación en los actos domésticos en caso de rompimiento de la unidad familiar</i> .....	532
d) <i>La representación en relación con actos de administración</i> .....	533
e) <i>Representación en los actos jurídicos de disposición</i> .....	534
f) <i>Actos dispositivos de bienes muebles</i> .....	535
g) <i>Limitaciones a la representación en actos de administración de bienes inmuebles</i> .....	538
<i>Artículo 37, decreto 2820 de 1974</i> .....	538
h) <i>Formalidades y restricciones para donar muebles del hijo de familia</i> .....	539
<i>Sólo con previo decreto judicial podrán hacerse donaciones en dinero y otros bienes del pupilo</i>	539
i) <i>Opinión del menor adulto</i> .....	541
j) <i>Autorización y ratificación de actos celebrados por el hijo de familia</i> .....	541
k) <i>Préstamos de dinero y adquisiciones al fiado</i> ...	542
7. El derecho de representación respecto de actos de disposición relativos a bienes inmuebles .....	543
a) <i>Enajenación de derechos hereditarios</i> .....	545
b) <i>La representación para aceptar o repudiar asignación hereditaria dejada al hijo de familia</i> .....	546

	Pág.
8. Actos administrativos y dispositivos de bienes del peculio profesional .....	546
a) <i>Licencia para vender inmuebles urbanos de propiedad de menores</i> .....	548
b) <i>Prohibición absoluta de donar bienes raíces del hijo de familia</i> .....	549
c) <i>Conclusiones</i> .....	550
<i>Primero</i> .....	550
<i>Segundo</i> .....	550
<i>Tercero</i> .....	550
<i>Cuarto</i> .....	550
<i>Quinto</i> .....	551
<i>Sexto</i> .....	551
<i>Séptimo</i> .....	551
<i>Octavo</i> .....	551
<i>Noveno</i> .....	551
f) <i>El derecho de representación en las relaciones laborales</i> .....	551
g) <i>El derecho de disponer por testamento</i> .....	552
h) <i>El permiso al menor para casarse no es ejercicio de la patria potestad</i> .....	553
9. Representación judicial para que el hijo actúe como actor .....	553
<i>Primero. Petición del hijo contra quien ejerce la patria potestad</i> .....	554
<i>Segundo. El hijo de familia pretende contra persona distinta del titular de la potestad parental</i> .....	555
a) <i>La agencia oficiosa procesal en pro del hijo de familia</i> .....	557

	Pág.
b) <i>Representación judicial en actuaciones contra el hijo o frente al hijo</i> .....	558
c) <i>El curador ad litem en el proceso de sucesión</i> ..	559
10. Conflictos por el ejercicio del derecho de representación .....	560
11. La representación judicial en procedimientos de otras jurisdicciones .....	563
12. El derecho de administración .....	564
13. Cuáles bienes del hijo administran sus padres ....	565
14. Sobre cuáles bienes otorga la ley a los padres el usufructo .....	566
15. Obligación en el ejercicio del derecho de administración .....	568
a) <i>La responsabilidad de los padres</i> .....	569
b) <i>Cesación del derecho de administración y responsabilidad del titular</i> .....	570
c) <i>Presunción de culpa</i> .....	571
d) <i>Responsabilidad penal de los padres</i> .....	571
<i>Malversación y dilapidación de bienes</i> .....	571
e) <i>El deber especial del defensor de familia</i> .....	572
f) <i>Los frutos liquidados para el titular de la potestad parental</i> .....	573
16. El guardador para el hijo de familia .....	574
a) <i>Observaciones preliminares</i> .....	575
17. Autorización al hijo para administrar bienes .....	576
18. El derecho legal de usufructo de los padres de familia .....	577
a) <i>Responsabilidad de los padres en relación con los frutos de los bienes del hijo</i> .....	578

	Pág.
b) <i>Objeto del derecho de usufructo legal</i> . . . . .	579
c) <i>Adquisición por los padres del derecho de usufructo</i> . . . . .	579
d) <i>Terminación del derecho de usufructo</i> . . . . .	580
e) <i>Contribución del hijo a los gastos de la familia</i> .	580
19. <i>La potestad parental sobre los hijos adoptivos</i> . . . . .	581
20. <i>Suspensión de la patria potestad</i> . . . . .	582
21. <i>Causas de suspensión de la patria potestad</i> . . . . .	583
a) <i>Causas indirectas</i> . . . . .	583
b) <i>Causas directas</i> . . . . .	584
c) <i>Legitimación en causa activa para promover el proceso de suspensión de la patria potestad</i> . . .	585
d) <i>Duración de la suspensión</i> . . . . .	585
e) <i>Necesidad de oír a los parientes del hijo y al defensor de familia</i> . . . . .	586
22. <i>Restablecimiento de los derechos de la patria potestad</i> . . . . .	586
23. <i>Rehabilitación del titular de la patria potestad suspendida</i> . . . . .	587
24. <i>Privación del derecho de administrar los bienes del hijo</i> . . . . .	587
25. <i>Efectos de la privación del derecho de administración</i>	588
26. <i>Extinción y privación de la patria potestad</i> . . . . .	589
27. <i>Emancipación que extingue la patria potestad</i> . . . . .	589
28. <i>Emancipación en que podría haber restitución de la patria potestad</i> . . . . .	590
<i>Primero</i> . . . . .	590
<i>Segundo</i> . . . . .	591

	Pág.
Tercero .....	592
Cuarto .....	592
Quinto .....	593
29. La emancipación judicial .....	593
4ª Modificado. Artículo 10, decreto 772 de 1975 ..	594
a) Legitimación en causa activa .....	595
b) El guardador para el hijo menor emancipado ju- dicialmente .....	595
c) Consideraciones acerca de las causales de eman- cipación judicial .....	596
1ª) El maltrato habitual del hijo, en término de poner en peligro su vida o de causarle gra- ve daño .....	596
2ª) Por haber abandonado al hijo .....	596
30. Inhibición del juez de familia .....	597
31. Posible rehabilitación .....	598
3ª) Por depravación que los incapacite de ejer- cer la patria potestad .....	598
4ª) Modificado, art. 10, decreto 772 de 1975 ..	598
d) Suspensión de la patria potestad como pena ac- cesoria y emancipación judicial por pena priva- tiva de la libertad superior a un año .....	599

## CAPÍTULO XX

## LA PATRIA POTESTAD PRORROGADA

1. Prórroga legal de la patria potestad .....	600
a) Requisito para la prórroga de la potestad .....	601
2. Terminación de la patria potestad prorrogada .....	601

EL MENOR DE EDAD PADRE DE FAMILIA		Pág.
3.	La autoridad paterna del menor de edad .....	602
4.	La patria potestad del padre o madre menor de edad	603
	a) <i>Padre menor de edad emancipado, y no sujeto a guarda</i> .....	604
	b) <i>El padre menor de edad bajo guarda</i> .....	606
	c) <i>El padre menor de edad bajo patria potestad</i> ...	606
5.	Procedimientos judiciales para cuestiones de la patria potestad .....	608
6.	Desacuerdos por el ejercicio de derechos de la patria potestad .....	608
7.	Suspensión y rehabilitación de la patria potestad ..	611
8.	Privación y rehabilitación de la administración de los bienes del hijo .....	612
	<i>Primera</i> .....	613
	<i>Segunda</i> .....	613
	<i>Tercera</i> .....	613
	a) <i>Modalidades del proceso de privación del derecho de administrar promovido por el defensor de familia</i> .....	613
	<i>Primera</i> .....	613
	<i>Segunda</i> .....	614
	<i>Tercera</i> .....	614
	<i>Cuarta</i> .....	614
9.	Rehabilitación del padre o de la madre en el ejercicio del derecho de administrar .....	615
10.	Emancipación voluntaria .....	615
11.	Emancipación judicial .....	616
	a) <i>El guardador testamentario</i> .....	617

**JURISPRUDENCIAS CONSTITUCIONALES** Pág.

Sentencia 523 del 18 de septiembre de 1992, expediente 2593 .....	618
Sentencia T-212 del 8 de junio de 1993, expediente T-9329 .....	621

**DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA**

Sentencia T-500, del 29 de octubre de 1993, expedientes T-16.717 y 16.719 .....	624
Sentencia T-527 del 18 de septiembre de 1992, expediente T-2585 .....	625
<i>Artículo 43</i> .....	628

**TÍTULO VI****TUICIÓN DE INCAPACES****CAPÍTULO XXI****ENUNCIADOS BÁSICOS Y REGLAS  
GENERALES**

1. Sentimiento natural .....	632
<i>No constituye relación familiar en sentido estricto la tutela, pero es un sustituto de aquélla</i> .....	632
2. Bifurcación de las guardas .....	634
3. Definición de la guarda .....	635
4. Rasgos principales .....	636
5. La patria potestad y las guardas .....	637
6. Principios generales .....	638
1º <i>El de extensión</i> .....	638
2º <i>Pluralidad de pupilos</i> .....	639
3º <i>Pluralidad de tutores o de guardadores generales</i> .....	639
4º <i>Diligencias y formalidades para ejercer el cargo</i> ..	639

	Pág.
7. Fianza o caución .....	640
8. Discernimiento .....	642
9. Inventario .....	642
10. Contenido del inventario .....	643
11. Plazo para que el guardador haga el inventario ...	645
5º <i>Entrega de bienes e iniciación de la administración</i> .....	645
6º <i>La representación del pupilo</i> .....	645
7º <i>Incapacidades para ser guardador</i> .....	646
<i>Condiciones de aptitud</i> .....	646
<i>Primera</i> .....	647
<i>Segunda</i> .....	647
<i>Tercera</i> .....	648
<i>Cuarta</i> .....	648
12. Deber de denunciar las incapacidades .....	649
13. Terminación de la guarda por causa de incapacidad sobreviviente .....	649
14. Sanciones al tutor y curador que oculta su incapacidad .....	649
15. Nulidad de los actos del guardador incapaz .....	650
8º <i>Las excusas para servir el cargo de tutor o curador</i> .....	650
16. Cuándo deben alegarse las excusas .....	651
17. Caso del tutor o curador en el extranjero .....	651
18. Intervención del defensor del incapaz .....	651
19. Reglas comunes sobre responsabilidad .....	652
9º <i>Remuneración del guardador</i> .....	652
<i>Primera</i> .....	652
<i>Segunda</i> .....	653
<i>Tercera</i> .....	653

	Pág.
10. <i>Remoción del guardador</i> .....	653
<i>Causales</i> .....	653
20. Legitimación para provocar la remoción .....	654
21. El principio inquisitivo .....	654
22. Responsabilidades del guardador removido o de aquel a quien se le nombra asociado .....	655

## CAPÍTULO XXII

DE LAS TUTELAS Y CURADURÍAS  
EN GENERAL

## CLASIFICACIÓN DE LAS GUARDAS

1. Clases de guardas .....	656
1ª <i>Por la extensión de las atribuciones y obligaciones</i> .....	656
2ª <i>Por el modo de nombrar al guardador</i> .....	657
2. Tutela o curaduría legítima .....	659
<i>Tiene lugar la guarda legítima cuando falta o expira     la testamentaria</i> .....	660
3. Tutela o curaduría dativa .....	660
4. Docencia de la Corte Suprema de Justicia .....	662
Sentencia del 28 de agosto de 1945, de la sala de ca- sación civil .....	662
Sentencia del 5 de septiembre de 1972; el órgano rector de la jurisdicción ordinaria dictó cátedra magistral en el tema .....	663

## CAPÍTULO XXIII

## TUICIÓN DE MENORES DE EDAD

1. Personas en formación .....	665
2. La tutela del impúber .....	666

	Pág.
3. El cuidado del pupilo .....	667
4. La representación del pupilo .....	669
5. La administración de los bienes del pupilo .....	669
6. Protección del adulto menor de edad .....	669

## CAPÍTULO XXIV

## TUICIÓN DE MAYORES DE EDAD INCAPACES

1. Curaduría general del disipador .....	672
2. Legitimación activa .....	673
3. Disipador extranjero .....	673
4. La materia de prueba .....	673
4 bis. El legitimado en causa pasiva .....	675
<i>El supuesto disipador es capaz aun durante el proceso verbal de mayor y menor cuantía .....</i>	<i>675</i>
5. La interdicción provisoria .....	675
6. Notificación y registro de las providencias que declaran disipador al demandado .....	676
7. La provisión de la guarda .....	676
8. Derechos del sometido a la curaduría por disipación .....	677
9. La rehabilitación del disipador .....	677
10. La curaduría del demente .....	678
11. La excepción a estos principios .....	680
12. El curador del adulto menor de edad demente .....	680
<i>Artículo 53, decreto 2820 de 1974 .....</i>	<i>680</i>
13. La patria potestad prorrogada .....	681
14. Legitimación en causa activa para pedir la interdicción .....	681

	Pág.
15. Designación del curador e incapacidades .....	682
16. Padres que pierden el derecho a nombrarle guardador a su hijo demente .....	682
17. Nombramiento testamentario por otras personas ..	683
18. Nombramiento por acto entre vivos .....	683
19. El proceso de declaración de interdicción del demente y de nombramiento del curador .....	683
20. La interdicción por demencia provisional .....	685
21. Notificación y registro de las declaraciones de interdicción .....	685
22. Reconocimiento y discernimiento de la curaduría ..	685
23. Funciones especiales del guardador del demente ...	686
24. Derechos del demente interdicto .....	686
25. Curaduría del sordomudo .....	687

### CAPÍTULO XXV

#### REPRESENTACIÓN Y ADMINISTRACIÓN DEL GUARDADOR GENERAL

1. Clase de representación .....	689
2. Forma del acto .....	690
3. Interés del guardador, de su cónyuge, pariente y socio .....	691
4. Actos totalmente prohibidos .....	692
5. Sanción del acto prohibido .....	692
6. Actos jurídicos administrativos .....	692
7. Actos de disposición .....	693
8. Actos de disposición de derechos sobre muebles o de derechos muebles .....	694

## L

## INDICE GENERAL

	Pág.
9. Excepciones .....	694
10. Actos de disposición de derechos sobre inmuebles...	695
11. División de bienes raíces o hereditarios .....	696
12. Repudiación de donaciones, herencias y legados ...	696
13. Aceptación de donaciones, herencias, legados .....	696
14. Transacción o compromiso sobre derechos del pupilo	697
15. Actos para obligar al pupilo .....	697
16. Crédito y otros derechos del pupilo .....	698
17. Normas rectoras .....	698

## CAPÍTULO XXVI

## CURADURÍAS DE BIENES

1. Concepto .....	699
2. Curaduría de bienes del ausente .....	699
3. Legitimados activos para provocar la curaduría ...	700
4. Quiénes pueden ser nombrados curadores de bienes del ausente .....	700
5. Capacidad jurídica del ausente .....	700
6. El proceso de declaración de ausencia y de nombramiento del curador .....	701
7. Funciones del curador de bienes del ausente .....	701
8. La declaración de ausencia y la de muerte por desaparecimiento .....	702
9. Expiración de la curaduría .....	702
10. La curaduría de bienes de la herencia yacente .....	702
11. Juez competente para emitir la declaración y nombrar el curador .....	703

	Pág.
12. Quiénes pueden provocar la declaración de yacencia	703
13. Publicación del auto que declara yacente la herencia y nombra el curador .....	704
14. Caución del curador .....	704
15. Discernimiento y entrega de bienes al curador ....	704
16. Funciones del curador .....	704
17. Remate de los bienes relictos .....	705
18. Declaración de vacancia de la herencia .....	705
19. Transformación en proceso de sucesión .....	705
20. Remoción y cuentas del curador .....	706
<i>El curador de la herencia yacente es removido como     el secuestre</i> .....	706
21. Curaduría de los derechos eventuales del que está por nacer .....	706
22. Terminación de la curaduría .....	707
23. Reglas comunes de las curadurías de bienes .....	707
24. Prohibiciones particulares .....	707
25. Causa común de terminación de la curaduría de bienes .....	708

## CAPÍTULO XXVII

## CUENTAS DEL GUARDADOR

1. Principios generales .....	709
2. Responsabilidad del guardador .....	710
3. Restitución de los bienes .....	711
4. A quién debe normalmente rendirle las cuentas el guardador .....	711

	Pág.
<i>Primera</i> .....	712
<i>Segunda</i> .....	712
5. El proceso judicial de rendición de cuentas .....	712
6. Rendición de cuenas del tutor o curador antes de terminar su administración .....	713
7. Las cuentas del curador de la herencia yacente ....	714
8. Prescripción de los derechos del ex pupilo contra el guardador .....	714

## CAPÍTULO XXVIII

## LAS GUARDAS DE HECHO

1. La guarda de hecho .....	715
2. La guarda oficiosa .....	715
3. El curador interino .....	716
4. Las curadurías especiales .....	716
5. Derecho internacional .....	717

## TÍTULO VII

## ÓRGANOS DE FAMILIA

## CAPÍTULO XXIX

## CONCEPTOS GENERALES. FUNCIONES

1. Conceptos generales .....	719
2. El del número de personas que integran el órgano..	725
3. El origen .....	726
4. El de naturaleza jurídica .....	727

## SUPLEMENTO

	Pág.
Ley 70 de 1931 ( mayo 20 )	
que autoriza la constitución de patrimonios de familia no embargables .....	731
LEY 495 DE 1999 ( febrero 8 )	
por medio de la cual se modifica el artículo 3º, 4º ( literal A y B ), 8º y 9º de la ley 70 de 1931 y se dictan otras disposiciones afines sobre constitución voluntaria de patrimonio de familia .....	737
LEY 57 DE 1990 ( Diciembre 28 )	
por la cual se modifica el artículo 11 de la ley 57 de 1887 .....	739
LEY 258 DE 1996 ( enero 17 )	
por el cual se establece la afectación a vivienda familiar y se dictan otras disposiciones .....	739
LEY 294 DE 1996 ( julio 16 )	
por la cual se desarrolla el artículo 42 de la Constitución Política y se dictan normas para prevenir, remediar y sancionar la violencia intrafamiliar ..	744
PROYECTO DE LEY NÚMERO 57 DE 1998 SENADO	
por medio de la cual se modifica parcialmente la ley 294 de 1996 .....	753

	Pág.
<i>EXPOSICIÓN DE MOTIVOS</i>	
Senado de la República, secretaría general, tramitación de leyes .....	764
Presidencia del honorable Senado de la República ..	765
Senado de la República, secretaría general, tramitación de leyes .....	765
Presidencia del honorable Senado de la República ..	766
PROYECTO DE LEY NÚMERO 47 DE 1998	
SENADO	
por la cual se dictan normas referentes a la aplicación de los métodos científicos de procreación humana asistida, se modifican algunos artículos del Código Civil y Penal y se dictan otras disposiciones .....	766
<i>EXPOSICIÓN DE MOTIVOS</i>	
<i>al proyecto de ley por el cual se dictan normas referentes a la aplicación de los métodos científicos de procreación humana asistida, se modifican algunos artículos del Código Civil y Penal y se dictan otras disposiciones .....</i>	<i>785</i>
<i>Alcance y contenido del proyecto de ley .....</i>	<i>786</i>
<i>Importancia de la modificación a la legislación civil</i>	<i>787</i>
<i>Consideraciones finales .....</i>	<i>788</i>
RESEÑA BIBLIOGRÁFICA	
	790
PROYECTO DE LEY NÚMERO 43 DE 1998	
SENADO	
por medio de la cual se reglamenta el artículo 44 de la Constitución Nacional y se expide la ley en defensa de la niñez colombiana .....	792

## EXPOSICIÓN DE MOTIVOS

	Pág.
<i>Antecedentes</i> .....	810
<i>Situación de la niñez en nuestro país</i> .....	811
<i>Víctimas de la violencia</i> .....	812
<i>Los niños y el conflicto armado interno</i> .....	814
<i>La guerrilla. Composición y número de menores de edad</i> .....	814
<i>Grupos paramilitares. Presencia de menores de edad</i>	815
<i>El servicio militar y los menores de edad</i> .....	815
<i>La niñez y la explotación sexual</i> .....	817
<i>El maltrato infantil</i> .....	818
<i>Sobre el "extravío" de niños</i> .....	819
<i>La violencia económica</i> .....	820
Senado de la República, secretaría general, tramitación de leyes .....	823
Sentencia Corte Constitucional N° C-068 de 1999, que declara inexecutable el art. 1852 del Código Civil, el art. 3° de la ley 28 de 1932 y el art. 906, numeral 1 del Código de Comercio .....	825
Sentencia Corte Constitucional N° C-082 de 1999, que declara inexecutable el numeral 7 del artículo 140 del Código Civil .....	857
Bibliografía .....	873