
Mario Uribe Escobar

**LA FAMILIA EN LA
CONSTITUCIÓN DE 1991
Y SU DESARROLLO LEGAL**

1ª edición
2000

BIBLIOTECA JURIDICA  **DIKE**

ÍNDICE GENERAL

Capítulo I

El Derecho Constitucional de Familia

| | |
|--|----|
| 1. ¿Es la familia una institución constitucional? | 17 |
| 1.1 La constitucionalización de la familia en la Carta de 1991 | 18 |
| 1.2 La “absorción” constitucional del derecho de familia, como tendencia en el derecho comparado contemporáneo..... | 26 |
| 1.3 Razones que explican esta transformación | 30 |
| 2. La familia en el contexto del nuevo constitucionalismo | 31 |
| 2.1 La familia en el marco del Estado social | 31 |
| 2.1.1 Significado del modelo Estado social en la Carta del 91 | 32 |
| 2.1.2 La justicia material y las nuevas relaciones entre derecho y realidad social..... | 33 |
| 2.1.3 Principios informadores del Estado social: dignidad humana, solidaridad y eficacia | 35 |
| 2.1.4 Principio de Igualdad y mandato de protección especial (“discriminación positiva”) | 36 |
| 2.1.5 La familia como sujeto constitucional | 37 |
| 2.1.6 La familia como ámbito autorregulado y el poder de intervención del Estado..... | 39 |
| 2.2 Los derechos fundamentales en el ámbito de las relaciones de naturaleza particular y de la sociedad civil | 41 |
| 2.3 La Constitución como primera norma del ordenamiento y fuente de derecho de aplicación judicial directa: | 44 |
| 2.4 La Constitución como estatuto de la sociedad civil y como paradigma ético | 47 |

| | |
|---|----|
| 3. La regulación constitucional de los tipos de familia y de las clases de matrimonio | 50 |
| 3.1 Los modelos de grupo familiar | 50 |
| 3.2 Unidad y pluralidad de regímenes de familia | 51 |
| 4. Papel de la Corte Constitucional en la elaboración del nuevo derecho de familia | 53 |

Capítulo II

El Modelo Constitucional de Familia

| | |
|--|-----|
| 1. ¿Debe canonizarse un modelo único de familia? | 57 |
| 2. Elementos estructurales de la familia..... | 58 |
| 2.1 El carácter de nuclear de la familia (núcleo social)..... | 59 |
| 2.2 El carácter vincular (constitutivo de vínculos) | 64 |
| 2.3 Heterosexualidad..... | 65 |
| 2.4 El carácter monogámico..... | 68 |
| 2.5 Consensualidad responsable | 69 |
| 3. Principios constitucionales que rigen la célula familiar | 75 |
| 3.1 Principio de protección integral..... | 76 |
| 3.2 Principio de autonomía familiar | 78 |
| 3.3 Principio de unidad familiar | 78 |
| 3.4 Principio de armonía familiar..... | 81 |
| 3.5 Solidaridad y comunidad conyugal | 85 |
| La comunidad conyugal | 86 |
| 3.6 Principio de autoridad..... | 91 |
| 3.7 Principio de igualdad de derechos y deberes de la pareja..... | 93 |
| 3.8 Principio de disolubilidad del vínculo | 95 |
| 3.9 Principio de prevalencia del hecho social familiar | 97 |
| 4. Contenidos prenormativos de la institución familiar | 103 |
| 5. Elementos accidentales o accesorios del matrimonio y del régimen de familia | 104 |
| 6. Pluralismo y diversidad de ordenamientos jurídicos de familia | 104 |

Capítulo III

La Familia y los Derechos Fundamentales

| | |
|--|-----|
| 1. La ampliación del dominio de los derechos fundamentales | 109 |
| 2. Los derechos fundamentales de la familia | 112 |
| 2.1 La familia, un sujeto de derechos y obligaciones | 112 |
| 2.2 El individuo y la familia, dos dimensiones en las que operan los derechos fundamentales | 115 |
| 3. Los derechos fundamentales de los miembros de la familia en cuanto tales | 118 |
| 4. Los derechos fundamentales en el seno de la familia | 123 |
| 4.1 ¿Rigen los derechos fundamentales las relaciones particulares?... 123 | |
| 4.2 Derechos fundamentales frente a otros miembros de la familia ... 128 | |
| 4.2.1 Derecho a la vida, a la integridad física y moral y otros derechos personales | 129 |
| 4.2.2 En cuanto a los derechos de libertad entre convivientes de una familia..... | 132 |
| 5. La acción de tutela en el derecho de familia | 145 |
| 5.1 Tutela contra sujetos particulares..... | 146 |
| 5.2 Tutela como mecanismo provisional o definitivo | 150 |

Capítulo IV

La Ley de Divorcio Ley 25 de diciembre 17 de 1992

| | |
|---|-----|
| Ley 25 de diciembre 17 de 1992..... | 161 |
| Ponencia para primer debate en la cámara..... | 166 |
| Primer pliego de modificaciones en la Cámara..... | 189 |
| Ponencia para segundo debate | 193 |
| Contenido del proyecto de ley | 194 |
| Proposición final | 200 |
| Modificaciones finales..... | 201 |

Capítulo V

Afectación a Vivienda Familiar

Ley 258 del 17 de enero de 1996

| | |
|--|-----|
| 1. Límite a la facultad de disposición | 209 |
| 2. Procedimiento judicial | 210 |
| 3. Aplicación oficiosa por el juez..... | 210 |
| 4. Levantamiento de la afectación | 211 |
| 4.1. Voluntariamente..... | 211 |
| 4.2. Judicialmente | 211 |
| 5. Causales judiciales..... | 212 |
| 5.1. Cuando se pruebe que existe o existirá efectivamente otra vivienda familiar..... | 212 |
| 5.2. Cuando se decrete la expropiación del inmueble por parte de la entidad pública competente..... | 212 |
| 5.3. Cuando se efectúen cobros por ejecución coactiva de obligaciones fiscales o de cualquier otra contribución de carácter público, a través de un juez de ejecuciones fiscales | 213 |
| 5.4. Cuando se decreta el levantamiento o la suspensión de la patria potestad, para no beneficiar al cónyuge culpable (artículos 310 y 315 del Código Civil) | 214 |
| 5.5. Larga ausencia de uno de los cónyuges o compañero permanentes (artículo 310 del Código Civil)..... | 214 |
| 5.6. En los procesos de interdicción civil del padre o de la madre | 217 |
| 5.7. Cualquier justo motivo declarado por el juez..... | 218 |
| 6. Legitimación para solicitar el levantamiento..... | 219 |
| 7. Inembargabilidad | 220 |
| 7.1. Cuando el inmueble se encuentre gravado con hipoteca constituida antes del registro de afectación a vivienda familiar | 221 |
| 7.2. Cuando la hipoteca se hubiere constituido para garantizar préstamos para la adquisición, construcción o mejora de la vivienda..... | 221 |
| Ley 258 del 17 de enero de 1996..... | 222 |
| Ponencia para primer debate | 226 |

Índice general

| | |
|--|-----|
| Proyecto de ley número 244/95 del Senado y número 013/94 acumulado al 018/94 ambos de Cámara, | 226 |
| Ponencia para el segundo debate al proyecto de ley número 244 de 1995 Senado | 229 |

Capítulo VI

Ley sobre Violencia Intrafamiliar Ley 294 de 1996, reformada por la Ley 575 de 2000

| | |
|---|-----|
| 1. Antecedentes y formación de la ley | 235 |
| 2. Texto comentado de la Ley 294 de 1996 (texto inicial) | 238 |
| 3. Declaratorias de inexequibilidad parcial de la ley | 252 |
| 3.1 Declaratorias de inexequibilidad parcial y de exequibilidad condicionada del artículo 15 | 252 |
| 3.2 Declaratoria de inexequibilidad total del artículo 25 | 255 |
| 4. Texto comentado de la Ley 575 del 2000, reformativa de la Ley 294 de 1996 | 256 |
| 5. Anexo: ponencias y pliegos de modificaciones sobre la Ley 294 de 1996 | 266 |
| Ponencia para primer debate | 266 |
| Pliego de modificaciones del proyecto de ley 101 de 1994 Senado | 285 |
| Ponencia para segundo debate en Senado | 292 |

Capítulo VII

El Matrimonio Consensual

| | |
|--|-----|
| 1. Del matrimonio natural al matrimonio consensual | 297 |
| 2. Proyecto de ley sobre matrimonio natural | 300 |
| Proyecto de ley número 212 de 1995 (Senado) | 300 |
| 3. Exposición de motivos | 302 |
| 3.1 Deficiencias de la Ley 54 de 1990 | 302 |
| 3.2 La realidad social del país | 303 |
| 3.3 Razones jurídicas | 304 |
| 3.4 Razones políticas | 305 |

| | |
|--|-----|
| 3.5 Antecedentes legislativos..... | 305 |
| 3.5.1 Legislaciones nacionales | 305 |
| 3.5.2 Legislaciones extranjeras | 306 |
| 4. Ponencia sobre matrimonio natural | 308 |
| Ponencia para primer debate sobre el proyecto de ley N° 212 de 1995 | 308 |
| 5. Proyecto de ley sobre matrimonio no formal | 313 |
| Proyecto de ley 74 de 1995..... | 313 |
| Exposición de motivos..... | 315 |
| I. Deficiencias de la Ley 54 de 1990 | 315 |
| II. La realidad social en Colombia | 316 |
| III. Razones jurídicas..... | 317 |
| IV. Razones políticas..... | 318 |
| V. Antecedentes legislativos | 318 |
| A. Legislaciones nacionales..... | 318 |
| B. Legislaciones extranjeras | 319 |
| Origen de este proyecto | 321 |
| 6. Propuesta sobre el matrimonio consensual | 322 |
| 6.1 Ponencia para primer debate sobre el proyecto de ley N° 074 de 1995..... | 322 |
| 1. Descripción y análisis de la figura del matrimonio consensual.... | 322 |
| 2. Historia | 323 |
| 3. Las Siete Partidas..... | 324 |
| 4. El derecho canónico..... | 325 |
| 5. Matrimonio y rito..... | 326 |
| 6. El proyecto de ley número 74 de 1995 | 327 |
| Proposición final | 328 |
| 5.2 Propuesta de modificaciones al proyecto de ley N° 074 de 1995 (Senado)..... | 328 |