

R. P. HERNÁN ARBOLEDA VALENCIA, C. Ss. R.

DERECHO MATRIMONIAL ECLESIASTICO

*En relación con la legislación civil
y concordataria de Colombia*



Editorial TEMIS Bogotá
1970

ÍNDICE GENERAL

Prólogo	VII
---------------	-----

PARTE PRIMERA

PREMISAS FUNDAMENTALES

CAPÍTULO I

EL DERECHO

	PÁG.
I. Teorías sobre el derecho	1
II. El derecho según la teoría realista	2
1. <i>Principios fundamentales</i>	2
2. <i>Definición y aplicaciones del derecho</i>	3
3. <i>La causa del derecho es la ley</i>	4
4. <i>La propiedad esencial del derecho es la coactividad</i>	6

CAPÍTULO II

NATURALEZA JURÍDICA DE LA IGLESIA

I. Definición de la Iglesia en su aspecto jurídico	9
II. Naturaleza jurídica	11
1. <i>Presupuestos</i>	11
2. <i>Su naturaleza</i>	13
A) <i>La Iglesia Católica es una sociedad jurídica por voluntad de Cristo</i>	13
B) <i>La Iglesia Católica es una sociedad jurídica perfecta</i> ...	14
C) <i>En la Iglesia Católica se conserva la Iglesia, sociedad jurídica perfecta, fundada por Cristo</i>	16

CAPÍTULO III

POSICIÓN DEL ESTADO COLOMBIANO ANTE LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA IGLESIA CATÓLICA

I. Antes de 1886: Panorama histórico-jurídico	19
II. Desde 1886 hasta hoy	27

	PÁG.
1. <i>Constitución de 1886</i>	27
2. <i>Reforma constitucional de 1936</i>	32
3. <i>Reforma plebiscitaria de 1957</i>	34
4. <i>Jurisprudencia civil colombiana respecto a la naturaleza jurídica de la Iglesia Católica</i>	35
 CAPÍTULO IV EL CONCORDATO CON LA SANTA SEDE 	
I. Naturaleza del Concordato	39
1. Preliminares	39
2. Naturaleza jurídica del Concordato	41
A) Nociones previas	41
B) Teorías	43
1) Erróneas	43
2) Teorías católicas	46
II. Proceso histórico-jurídico de nuestro Concordato	55
1. <i>Minuta de instrucciones</i>	55
2. <i>Informe del ministro de relaciones doctor Vicente Restrepo al Congreso constitucional de 1888</i>	56
 CAPÍTULO V DECLARACIÓN CONCILIAR SOBRE LA LIBERTAD RELIGIOSA 	
I. Problema jurídico	61
1. <i>Libertad única de la Iglesia de Cristo</i>	62
2. <i>Libertad general de la persona humana</i>	62
A) <i>Posición de los católicos</i>	63
B) <i>Significado de religión</i>	63
C) <i>Teorías sobre la libertad religiosa</i>	63
II. Problema político	67
1. <i>Diversos conceptos del Estado</i>	68
2. <i>Doctrina conciliar</i>	68
III. Aplicación de la doctrina conciliar	74
1. <i>La confesionalidad en Colombia</i>	75
2. <i>Nota sobre libertad religiosa</i>	77
 CAPÍTULO VI NATURALEZA DEL MATRIMONIO 	
I. Cuestión preliminar: sujeto pasivo y objeto de la potestad de la Iglesia	79
1. <i>Sujeto pasivo</i>	79
2. <i>Objeto</i>	81

INDICE GENERAL

XIII

	PÁG.
A) <i>Sobrenatural por esencia</i>	82
B) <i>Sobrenatural por su fin</i>	82
3. <i>Potestad de la Iglesia en las cosas mixtas</i>	83
A) <i>Definición de objeto mixto</i>	83
B) <i>Elementos</i>	84
II. <i>Naturaleza del matrimonio en el orden natural</i>	86
1. <i>El matrimonio por su naturaleza es cosa sagrada</i>	87
2. <i>Pero entre no bautizados es un contrato meramente natural</i>	88
III. <i>El matrimonio-sacramento</i>	89
1. <i>Evolución jurídica sobre lo que constituye el matrimonio en la legislación eclesiástica</i>	89
A) <i>Teoría de la cópula</i>	90
B) <i>Teoría consensual</i>	90
2. <i>Definición del matrimonio en el derecho canónico</i>	92
A) <i>El matrimonio es un sacramento</i>	94
B) <i>El sacramento es el mismo contrato</i>	96
C) <i>El matrimonio de dos infieles</i>	97
D) <i>El matrimonio de un bautizado con persona no bautizada</i>	97
E) <i>Efectos del matrimonio-sacramento</i>	98
3. <i>Potestad sobre el matrimonio</i>	98
A) <i>Sobre el matrimonio de los no bautizados</i>	98
B) <i>Sobre el matrimonio de los bautizados</i>	100
IV. <i>El matrimonio en nuestro Código Civil</i>	103
1. <i>El matrimonio es un contrato solemne, consensual e indisoluble</i>	103
2. <i>El matrimonio celebrado conforme al rito católico</i>	104
3. <i>El matrimonio civil en nuestra legislación anterior</i>	107

PARTE SEGUNDA

LEGISLACIÓN MATRIMONIAL

Sección primera

EN EL CÓDIGO DE DERECHO CANÓNICO Y LEGISLACIÓN
POSTERIOR DE LA IGLESIA CATÓLICA

CAPÍTULO I

DIVISIÓN DEL MATRIMONIO

I. <i>En el derecho natural</i>	112
II. <i>En el derecho positivo</i>	112
1) <i>Jurídicamente inexistente</i>	112
2) <i>Inválido o nulo</i>	113

	PÁG.
A) <i>Respecto de la posibilidad de su convalidación</i>	113
B) <i>En razón de sus efectos</i>	113
3) <i>Válido</i>	114
A) <i>Entre bautizados</i>	114
B) <i>Entre bautizado y no bautizado</i>	115
C) <i>Entre infieles, o sea, no bautizados</i>	116
4) <i>Público</i>	116
A) <i>Por derecho (iure)</i>	116
B) <i>De hecho (facto)</i>	116
5) <i>Morganático</i>	116
 CAPÍTULO II CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO 	
I. <i>Capacidad de los contrayentes. Noción de capacidad</i>	117
1. <i>Capacidad para ser sujeto de relaciones jurídicas</i>	117
A) <i>Capacidad de derecho o "in potentia"</i>	117
B) <i>Capacidad de hecho o de actuar: "in actu"</i>	117
2. <i>Capacidad para ser objeto de relaciones jurídicas</i>	118
3. <i>Capacidad de los actos para engendrar relaciones jurídicas</i>	118
II. <i>Celebración del matrimonio</i>	123
1. <i>Consentimiento matrimonial. Naturaleza del consentimiento</i>	123
A) <i>Definición</i>	123
B) <i>Explicación</i>	124
2. <i>Impedimentos y vicios en el consentimiento</i>	125
 A) <i>Por parte de la inteligencia</i> 	
I. <i>Ignorancia</i>	125
1. <i>De falta de uso de razón y de discreción</i>	125
2. <i>De falta de la suficiente discreción</i>	125
3. <i>De falta de suficiente juicio estimativo del matrimonio</i>	126
II. <i>Error</i>	127
A) <i>Respecto de la persona</i>	127
B) <i>Respecto del matrimonio</i>	128
 B) <i>Por parte de la voluntad</i> 	
I. <i>Simulación o ficción</i>	129
1. <i>Noción</i>	129
2. <i>Explicación</i>	129
3. <i>Normas</i>	130
4. <i>Malicia de la simulación</i>	130

INDICE GENERAL

XV

	PÁG.
II. Restricción del consentimiento	131
1) <i>Planteamiento</i>	131
A) <i>Condición</i>	131
B) <i>Modo</i>	132
C) <i>Tiempo</i>	132
D) <i>Condición contra la sustancia del matrimonio</i>	132
2) <i>Conclusión</i>	132
<i>A) Acto restrictivo del objeto del consentimiento</i>	
I. Acto que excluye algo especial en el consentimiento matrimonial	133
1) <i>Inválidamente contrae</i>	133
2) <i>Exclusión de alguna propiedad esencial</i>	135
3) <i>Exclusión parcial del derecho al acto conyugal</i>	135
II. Acto que no excluye algo esencial en el consentimiento	135
<i>B) Condiciones puestas al consentimiento</i>	
1) <i>Normas</i>	137
2) <i>Licitud</i>	138
3) <i>Prueba de la condición</i>	139
III. La fuerza y el miedo en el matrimonio	139
1) <i>Definiciones</i>	139
2) <i>División del miedo</i>	140
I) <i>En cuanto a la denuncia</i>	144
II) <i>En cuanto a la acción del funcionario</i>	145

CAPÍTULO III

IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES

I. Impedimentos matrimoniales en general	149
1. <i>Noción</i>	149
2. <i>Potestad respecto de los impedimentos</i>	153
II. Impedimentos matrimoniales en particular	154
1. <i>Voto simple</i>	154
2. <i>Parentesco legal</i>	154
3. <i>Mixta religión</i>	154
A) <i>Noción</i>	154
B) <i>Cesación</i>	155
C) <i>Dispensa</i>	155
D) <i>Forma</i>	157
1. <i>Jurídica</i>	157
2. <i>Litúrgica</i>	157

	PÁG.
3. <i>Otros matrimonios vitandos</i>	158
4. <i>Edad</i>	158
5. <i>Impotencia</i>	158
6. <i>Disparidad de cultos</i>	159
7. <i>Rapto</i>	161
8. <i>Crimen</i>	161
9. <i>Pública honestidad</i>	163

CAPÍTULO IV

FORMA DEL MATRIMONIO

I. Forma ordinaria (canónica)	165
1. <i>Antes del Código de Derecho Canónico vigente</i>	165
2. <i>En el Código vigente</i>	166
A) <i>Forma para la validez</i>	166
I) <i>Quién puede asistir válidamente</i>	166
II) <i>Características de esta potestad</i>	167
III) <i>Quien puede ser delegado, y de qué modo, para asistir al matrimonio</i>	167
IV) <i>Testigos</i>	168
B) <i>Requisitos para la licitud</i>	168
II. Forma extraordinaria para la celebración del matrimonio	170
1. <i>Condición para la licitud</i>	171
2. <i>Condiciones para la validez</i>	172
A) <i>Ausencia del párroco por un mes</i>	172
I) <i>La previsión de la ausencia</i>	172
II) <i>La ausencia del párroco</i>	173
III) <i>El mes de ausencia</i>	174
IV) <i>Incomodidad grave</i>	174
B) <i>Peligro de muerte</i>	174
C) <i>Intención requerida</i>	174
III. Matrimonio de conciencia	174

CAPÍTULO V

EFECTOS DEL MATRIMONIO

I. Los efectos en sí mismos	177
1. <i>Teológicos</i>	177
2. <i>Jurídico-naturales</i>	177
A) <i>Canónicos</i>	177
a) <i>En cuanto a los cónyuges</i>	177
b) <i>En cuanto a los hijos</i>	178

	PÁG.
II. En relación con la potestad	183
a) <i>Inseparables</i>	183
b) <i>Separables o meramente civiles</i>	183

CAPÍTULO VI

PROPIEDADES DEL MATRIMONIO. INDISOLUBILIDAD

I. Indisolubilidad del matrimonio rato y consumado	185
1. <i>Fundamento doctrinal</i>	185
A) <i>Historia</i>	185
B) <i>Definición conciliar</i>	186
C) <i>Argumento filosófico</i>	189
2. <i>Norma canónica</i>	190
II. Disolución del matrimonio no consumado	191
III. Disolución del matrimonio no sacramento y de no bautizados ...	192
1. <i>Privilegio paulino</i>	192
A) <i>Noción</i>	192
B) <i>Condiciones</i>	192
C) <i>Favor del derecho</i>	194
2. <i>En ejercicio de la potestad vicaria del Papa</i>	194
<i>Normas sobre divorcio vincular civil (para jueces y abogados católicos)</i>	196

CAPÍTULO VII

CAUSAS MATRIMONIALES DE SEPARACIÓN Y NULIDAD

I. Separación	197
1. <i>Obligaciones de la vida en común de los cónyuges</i>	197
2. <i>Separación</i>	197
A) <i>Clases de separación</i>	197
B) <i>Causales de separación. Adulterio</i>	199
1) <i>Que sea formal</i>	199
2) <i>Consumado</i>	199
3) <i>Moralmente cierto</i>	200
4) <i>No consentido por el otro cónyuge</i>	200
5) <i>No provocado por el cónyuge inocente</i>	201
6) <i>No perdonado por el cónyuge inocente</i>	202
7) <i>No compensado</i>	204
C) <i>Causales de separación temporal</i>	205
1) <i>Dar el nombre a una secta acatólica</i>	206
2) <i>Educación acatólica de la prole</i>	206

	PÁG.
3) <i>Vida criminal o ignominiosa</i>	206
4) <i>Grave peligro para el cuerpo o para el alma</i>	207
5) <i>Sevicias que hacen la vida en común demasiado difícil</i>	210
D) <i>Otras causas análogas de separación</i>	212
1) <i>Odio implacable</i>	212
2) <i>Error y dolo en la celebración del matrimonio</i>	212
3) <i>Vida en común insoportable</i>	213
4) <i>Abandono malicioso del hogar</i>	213
E) <i>Procedimiento</i>	213
I. <i>Separación preventiva</i>	214
II. <i>Separación definitiva</i>	215
3. <i>Efectos de la separación</i>	220
a) <i>Entre los cónyuges</i>	220
b) <i>Con relación a los hijos</i>	220
4. <i>Efectos de las sentencias y decretos de separación definitiva temporal o perpetua en lo civil</i>	221
II. <i>Nulidad matrimonial</i>	222

CAPÍTULO VIII

CONFLICTO DE COMPETENCIA EN CAUSAS DE SEPARACION DE BIENES POR LAS CAUSALES DE DIVORCIO Y SEPARACIÓN CONYUGAL	227
---	-----

Sección segunda

Legislación matrimonial concordataria

I. <i>Significación y alcance de dicha ley</i>	235
II. <i>Análisis de esta ley</i>	237
III. <i>Fallas de la ley Concha</i>	242
1. <i>En el campo jurídico</i>	242
2. <i>En el campo jurídico-social y moral</i>	246
IV. <i>Soluciones posibles y remedios para las fallas de la ley Concha..</i>	252
V. <i>La ley Concha ante la doctrina del Concilio Vaticano II</i>	255
1. <i>¿Habrá incoherencia entre la ley Concha y la declaración sobre libertad religiosa?</i>	255
2. <i>El decreto sobre ecumenismo y la ley Concha</i>	256