

ARTURO VALENCIA ZEA[†]

ÁLVARO ORTIZ MONSALVE

Profesor titular de Derecho Privado en pregrado y posgrado
de la Universidad Nacional.

DERECHO CIVIL

Tomo I

PARTE GENERAL Y PERSONAS

Decimonovena edición



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2020

ÍNDICE GENERAL

TÍTULO I

DERECHO COMO SISTEMA, FUNCIONES Y DIFERENTES RAMAS

CAPÍTULO I

EL DERECHO COMO SISTEMA JURÍDICO Y EN SENTIDO OBJETIVO Y SUBJETIVO. SUS INSTITUCIONES FUNDAMENTALES

	PÁG.
§ 1. El derecho como sistema jurídico	3
§ 2. El concepto de derecho, y su sentido objetivo y subjetivo.....	5
I. Concepto de derecho	6
II. Derecho en sentido objetivo y subjetivo	7
§ 3. Instituciones fundamentales del sistema jurídico.....	10

CAPÍTULO II

ESTRUCTURA NORMATIVA Y FUNCIONES DEL DERECHO

§ 4. Estructura de las normas jurídicas que conforman el sistema jurídico (principios, reglas, preceptos)	13
§ 5. La naturaleza del primer tronco de la norma: hecho jurídico	16
I. La conducta humana que se imputa a las personas	16
II. El hecho jurídico y el hecho de la naturaleza.....	16
§ 6. La estructura del segundo tronco de la norma (consecuencia).....	18
I. La consecuencia jurídica	18
II. La coacción	19
§ 7. Funciones del derecho.....	19
§ 8. La concepción individualista y la socialista sobre la meta suprema de un ordenamiento jurídico y en el Estado social de derecho. Formación histórica.....	21
I. Transformaciones históricas.....	21

	PÁG.
II. La libertad de producir y adquirir bienes	22
III. Concepciones individualista y socialista sobre las funciones del derecho	23

CAPÍTULO III

RAMAS DEL DERECHO Y MATERIAS DEL DERECHO CIVIL

§ 9. Diferentes ramas del derecho	28
I. Primer trabajo de especialización.....	29
II. Nuevo trabajo de especialización.....	30
III. Las ramas del derecho.....	32
§ 10. Derecho público y derecho privado	33
I. El criterio romano de la “utilitas”	34
II. El criterio de la “relación jurídica” o de los sujetos.....	34
III. El criterio de la relación jurídica entre los sujetos es el único aceptable para agrupar las normas en una u otra rama del derecho	35
§ 11. Derecho positivo nacional y derecho positivo supranacional	36
I. Derechos fundamentales	36
II. Tratados y convenios internacionales en derechos humanos	36
III. El conjunto de normas dictadas por los Estados americanos y por las Naciones Unidas constituye derecho positivo supranacional ...	37
IV. El derecho de integración.....	38
V. La Constitución y los tratados internacionales.....	38
VI. Los tratados y el bloque de constitucionalidad	39
VII. Efectos de los tratados internacionales.....	41
§ 12. Noción del derecho civil y descripción de sus materias.....	42
I. Concepto de derecho civil	42
II. Instituciones de derecho civil.....	43
§ 13. Clasificación principal de las normas del derecho civil (leyes o normas de orden público y de orden privado).....	45
I. Noción de las leyes o normas de “orden privado”	45
II. Las leyes o normas de orden público jurídico.....	46
III. Instituciones civiles regidas por normas de orden público jurídico	47
§ 14. Derecho civil constitucional.....	49

TÍTULO II

FUENTES DEL DERECHO CIVIL

CAPÍTULO I

HISTORIA DEL DERECHO CIVIL

§ 15. La legislación civil anterior al Código Civil de 1873	55
I. Legislación de Indias.....	55

	PÁG.
II. El derecho español	56
III. Legislación nacional.....	56
§ 16. Segundo período: Código Civil de Bello	56
§ 17. Corrientes jurídicas que influyeron en el Código Civil.....	59
I. Corrientes romanísticas	59
II. Otras tendencias	61
III. Cómo influyeron las mencionadas corrientes en el Código Civil	62

CAPÍTULO II

ESTRUCTURA Y PRINCIPIOS ESENCIALES DEL CÓDIGO CIVIL

§ 18. Estructura general del Código Civil	66
I. Observaciones sobre este plan.....	66
II. Sistema empírico y de principios	68
§ 19. La claridad del Código. Sus contradicciones	68
I. Soluciones claras	68
II. Contradicciones	69
§ 20. Principios esenciales del Código Civil en su redacción inicial y sus modificaciones.....	69
I. Igualdad de las personas.....	70
II. Monogamia y libertad nupcial.....	70
III. Propiedad privada individual	71
IV. Libertad contractual (o negocial)	71
V. Libertad testamentaria	72
VI. Reparación de los daños.....	72

CAPÍTULO III

LEGISLACIÓN QUE MODIFICA Y ADICIONA EL CÓDIGO CIVIL

§ 21. Etapas de vigencia del Código Civil y de las leyes que lo adicionan	74
§ 22. Primera etapa o de expedición, 1873-1886, y segunda etapa o de unificación nacional y consolidación, 1887-1932.....	76
I. Expedición para los Estados Unidos de Colombia.....	76
II. Segunda etapa.....	76
§ 23. Tercera etapa o de liberalización y modernización,1932-1974.....	79
§ 24. Cuarta etapa o de igualdad de las relaciones jurídicas familiares, 1974-1991	83
§ 25. Quinta etapa o de conformación del estado social de derecho consagrado en la Constitución de 1991	87

CAPÍTULO IV

JURISPRUDENCIA INTERPRETATIVA Y MODIFICATORIA
DEL CÓDIGO Y DE LA LEGISLACIÓN CIVIL

	PÁG.
§ 26. Función unificadora de la jurisprudencia nacional.....	116
§ 27. Principales construcciones jurisprudenciales de la Corte Suprema de Justicia que complementan la legislación civil	117
§ 28. Sentencias de control constitucional abstracto de la Corte Constitucional que complementan el Código y la legislación civil	120
§ 29. Sentencias de control constitucional concreto, o de revisión de tutela, que complementan el Código y la legislación civil	131
§ 30. Sinopsis sobre las fuentes principales del derecho civil en Colombia y necesidad de expedir un nuevo Código Civil.....	139
I. Fuentes actuales del derecho civil.....	139
II. Necesidad de expedir un nuevo Código Civil.....	140

CAPÍTULO V

REFORMA Y NUEVO PROYECTO
DEL CÓDIGO CIVIL

§ 31. Comisiones de reforma, proyecto de 1980 y de 1984.....	141
I. Pérdida de la unidad orgánica	141
II. Comisión de reforma del Código Civil de 1939	142
III. Comisión de reforma del Código Civil de 1953	143
IV. Proyecto de Código Civil de 1960-1962	143
V. La tesis de Harker Puyana	143
VI. Proyecto de Código de Derecho Privado de 1980 de Valencia Zea	144
VII. Comisión de revisión del proyecto de 1980	144
VIII. Comisión Revisora del Código Civil de 2001.....	144
IX. Proyecto de actualización del Código Civil y de unificación en su régimen de obligaciones y contratos con la legislación mercantil	145
§ 32. Las ideas esenciales del proyecto Valencia Zea (1980)	145
I. Forma y estructura.....	145
II. Principios orientadores del proyecto	147
III. Necesidad de un nuevo Código Civil.....	149

CAPÍTULO VI

CÓDIGOS CIVILES DEL SIGLO XIX,
ESPECIALMENTE EL FRANCÉS

§ 33. Historia y estructura del Código de Napoleón	151
§ 34. Códigos civiles influidos por el de Napoleón.....	153

	PÁG.
§ 35. La reforma del Código de Napoleón.....	155
I. La decadencia del Código francés.....	155
II. Proyecto de Código Civil.....	156
III. Nuevas leyes civiles a partir de 1965.....	157
§ 36. El Código Civil español y su reelaboración.....	160

CAPÍTULO VII

CÓDIGO CIVIL ALEMÁN DE 1900 Y DEMÁS CÓDIGOS
INDIVIDUALISTAS DEL SIGLO XX

§ 37. La elaboración del Código Civil alemán (BGB).....	163
I. Antecedentes del BGB y primer proyecto.....	163
II. Segundo y tercer proyectos	164
§ 38. La técnica (estructura) del Código Civil alemán.....	164
I. El plan del Código alemán	164
II. El aspecto sistemático del BGB	166
III. Críticas al Código Civil alemán	167
§ 39. Ideas fundamentales del Código Civil alemán de 1900	168
I. Aspectos individual y social.....	168
II. La voluntad individual	169
III. Ejercicio de los derechos.....	169
IV. Noción de las buenas costumbres.....	169
V. Lealtad y confianza recíprocas	170
VI. Mejor elaboración de antiguos principios y construcciones doctrinales	171
§ 40. Decadencia del Código alemán. Repúblicas Federal y Democrática alemanas y nueva ley de obligaciones	171
I. Escisión de Alemania y unificación	172
II. Ley de modernización del derecho de las obligaciones	172
§ 41. El Código Civil de Suiza de 1907	172
§ 42. La legislación civil austríaca.....	174
§ 43. El nuevo Código italiano de 1939-1942.....	174
§ 44. El Código Civil griego de 1946.....	176
§ 45. El Código Civil del Japón	177
§ 46. El proyecto franco-italiano del Código de las Obligaciones y de los Contratos.....	177
§ 47. Los códigos civiles de México de 1932 y de Bolivia de 1976.....	178
I. El Código de México.....	178
II. Código Civil de Bolivia de 1976 y Código de la Familia de 1973	178
§ 48. El Código Civil de Perú de 1984.....	178
§ 49. El Código Civil de Paraguay de 1985	180
§ 50. El Código Civil de Quebec de 1991.....	182
§ 51. El Código de Brasil de 2002	183
§ 52. El nuevo Código Civil y Comercial de Argentina.....	184

CAPÍTULO VIII

EL DERECHO CIVIL DE LOS PAÍSES SOCIALISTAS

	PÁG.
§ 53. Ideas esenciales del socialismo	187
I. Los medios de producción y la fuerza de trabajo.....	187
II. La propiedad privada sobre los medios sociales de producción ...	188
III. Críticas a los regímenes jurídicos de propiedad capitalista.....	189
IV. Legislación de algunos Estados.....	190
§ 54. Los antiguos códigos civiles socialistas.....	192
§ 55. Propiedad socialista y propiedad personal	194
I. Formas de propiedad	194
II. Propiedad personal	195

TÍTULO III

INTERPRETACIÓN DE LAS LEYES

CAPÍTULO I

SENTIDO DE LA INTERPRETACIÓN Y CLASES
SEGÚN QUIENES LA REALIZAN. EL PRECEDENTE
JUDICIAL Y EL IMPERIO DE LA LEY
(CONST. POL., ART. 230)

§ 56. Contenido de la interpretación e intérpretes.....	199
§ 57. Quiénes son los encargados de interpretar las leyes	201
I. Interpretación legislativa de carácter general	201
II. Interpretación judicial de la ley por vía de especie	202
III. El precedente judicial y las decisiones judiciales.....	203
IV. Sobre el precedente judicial y su carácter obligatorio.....	205
V. El precedente judicial en materia civil	207
VI. Función unificadora de la jurisprudencia en el nuevo Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrai- vo (ley 1437 de 2011).....	209
VII. Interpretación doctrinal	210
VIII. Interpretación de los servidores públicos	210
IX. El impero de la ley, artículo 230 de la Constitución Política	211

CAPÍTULO II

MÉTODO DE INTERPRETACIÓN DE LA LEY

I.—*Métodos antiguos de interpretación*

§ 58. Formación de los viejos métodos	214
---	-----

	PÁG.
I. La escuela de los glosadores	214
II. Nacimiento de otras escuelas	215
§ 59. El método de las glosas (exégesis) renace en 1804.....	215
I. Reglas del método de la exégesis	216
II. El Código Civil colombiano y los métodos de la exégesis	216
§ 60. Evolución del método exegetico. Método lógico.....	217
§ 61. Crítica de los métodos expuestos	217
I. Sobre la exégesis	217
II. Crítica a la interpretación lógica subjetiva	218
III. Método único.....	218
§ 62. Método actual de interpretación.....	219
§ 63. A) Interpretación gramatical	220
§ 64. B) Interpretación lógica.....	221
I. La interpretación lógica constituye la segunda fase de la interpretación	221
II. Cómo se determina el pensamiento (o sentido) de la ley	221
III. Predominio del método lógico-objetivo o de la evolución histórica en la interpretación de la ley.....	225
§ 65. Predominio del método de la evolución histórica en la jurisprudencia nacional	229
I. Interpretación del artículo 905 del Código Civil.....	230
II. Interpretación actual del artículo 2356.....	231
III. Consecuencias de la anterior interpretación.....	231
IV. Los ejemplos citados no son los únicos	232
V. Artículo 12 del Código de Derecho Privado	232
§ 66. C) Interpretación sistemática.....	233
I. Prevalente	234
II. Extensiva	236
III. Restrictiva.....	236
§ 67. El proceso de interpretación en la práctica.....	237
I. Conocimiento de la norma	237
II. Fin de la ley y la voluntad del legislador.....	237
III. Utilidad de la interpretación y el método de la evolución histórica o lógico-objetivo	238
IV. Sistema abierto	238
V. Función del intérprete.....	239
VI. Reglas prácticas para interpretar las normas	239

CAPÍTULO III

CRITERIOS (ELEMENTOS) AUXILIARES
DE LA INTERPRETACIÓN

§ 68. La Constitución y los criterios auxiliares.....	241
---	-----

	PÁG.
§ 69. Interpretación fundada en la equidad (epiqueya)	243
I. Noción de la equidad.....	243
II. Aplicaciones de la equidad.....	244
III. Sentencias fundadas en la equidad	245
§ 70. Los trabajos preparatorios	246
§ 71. La doctrina de los jurisconsultos.....	247
I. Necesidad de los juristas.....	247
II. Función de los juristas.....	248
III. Influencia de los juristas	248
§ 72. El derecho civil comparado.....	249
I. Sistema romano-germánico y “common law”	250
II. Sistema socialista	251
III. ¿Otros sistemas jurídicos?	251
IV. Instituciones jurídicas comunes	251
V. Derecho comparado y derecho positivo supranacional.....	253
VI. Extensión y funciones del derecho comparado	253
VII. Derecho comparado y filosofía del derecho	254

CAPÍTULO IV

LAS PRINCIPALES OBRAS DE DERECHO CIVIL

§ 73. Doctrina sobre el Código Civil de Bello (Colombia y Chile).....	255
I. Colombia	255
II. Chile	258
§ 74. Bibliografía de los demás países de América Latina.....	259
I. Venezuela	259
II. Argentina.....	259
III. Uruguay	260
IV. Brasil	260
V. México.....	260
VI. Perú.....	261
§ 75. Obras sobre el Código de Napoleón.....	261
§ 76. Bibliografía de derecho civil alemán	265
I. Bibliografía anterior a 1900 que sirvió de preparación del Código Civil	265
II. Bibliografía del Código Civil alemán de 1900.....	267
III. Obras especiales	269
§ 77. Obras de derecho civil italiano.....	269
§ 78. Doctrinas civilistas española, suiza y rusa	271

TÍTULO IV

INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA DEL DERECHO

CAPÍTULO I

DOCTRINA ACTUAL SOBRE LA INTEGRACIÓN Y LA INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA

	PÁG.
§ 79. Supuestos de la investigación científica del derecho	275
I. Problemas de la interpretación de la ley.....	275
II. Lagunas en el Código Civil y denegación de justicia	276
III. Nuestra legislación actual reconoce los dos supuestos enunciados	277
§ 80. Tendencias actuales sobre la investigación científica del derecho	277
I. La escuela del derecho libre	277
II. La doctrina de la libre investigación científica.....	278
III. Nueva tendencia	280
IV. Anotaciones críticas	281

CAPÍTULO II

INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN DEL DERECHO SEGÚN LOS ARTÍCULOS 8º Y 13 DE LA LEY 153 DE 1887. LA COSTUMBRE Y LA ANALOGÍA

§ 81. El contenido de los artículos 8º y 13 de la ley 153 de 1887 y la doctrina constitucional	282
§ 82. Investigación del derecho mediante la analogía, y sus clases	284
I. “Analogia legis”	284
II. “Analogia iuris”	285
III. El valor de las aplicaciones analógicas	285
§ 83. Investigación del derecho mediante la costumbre.....	287
I. Función de la costumbre	287
II. La costumbre como fuente supletiva y subordinada a la ley.....	288
III. La costumbre no debe ser contraria a la moral social	288
IV. Condiciones intrínsecas de la costumbre para ser norma jurídica	289

CAPÍTULO III

INTEGRACIÓN E INVESTIGACIÓN DEL DERECHO
MEDIANTE LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO

	PÁG.
§ 84. Concepto y función de las reglas o principios generales del derecho (integración e investigación del derecho, artículo 8º de la ley 153 de 1887)	291
I. Las reglas deducidas del espíritu de la legislación civil positiva...	291
II. Las reglas o principios generales del derecho comparado	293
III. Principios de la equidad y del derecho natural (o derecho justo, derecho libre, etc.).....	294
§ 85. Los principios y la practicabilidad del derecho	295
§ 86. Regla general del abuso de los derechos	296
I. Noción	296
II. Código Civil	297
III. La jurisprudencia nacional	298
IV. Código de Comercio y ley 1258 de 2008	300
§ 87. Regla general del enriquecimiento ilegítimo (sin causa)	300
I. Noción	300
II. Código Civil	301
III. Labor de la jurisprudencia nacional	301
IV. Código de Comercio.....	303
§ 88. La imprevisión en los contratos	303
I. Noción	303
II. Código Civil	303
III. Jurisprudencia nacional	304
§ 89. A nadie se permite alegar su propia inmoralidad ante la justicia	304
I. Noción	304
II. Código Civil	305
III. Jurisprudencia nacional	305
IV. Código de Comercio.....	306
§ 90. El principio de la buena fe exenta de culpa.....	306
I. Noción de la buena fe.....	306
II. Cómo se determina la buena fe	307
III. Efectos de la buena fe.....	308
IV. Aplicaciones del Código Civil en relación con la buena fe exenta de culpa (teoría de la apariencia de los derechos).....	309
V. El principio de la buena fe exenta de culpa vale como principio general de derecho.....	310
VI. Jurisprudencia nacional	311
§ 91. Recapitulación y conclusiones	312
I. Imposibilidad de enunciar todos los principios o reglas generales de derecho	312

	PÁG.
II. Limitaciones sobre otras normas.....	313
III. Humanizar el derecho.....	314

CAPÍTULO IV

MODIFICACIÓN RESTRICTIVA DE TEXTOS LEGALES (SOLUCIONES “CONTRA LEGEM”)

§ 92. La legislación civil positiva.....	315
§ 93. Resolución del problema ante la ciencia jurídica.....	316
I. El juez está obligado a decidir.....	316
II. Facultades del juez	317
§ 94. Aplicaciones en el derecho colombiano.....	318
§ 95. Condiciones de las soluciones “contra legem”	320

TÍTULO V

APLICACIÓN DE LAS NORMAS JURÍDICAS EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

CAPÍTULO I

APLICACIÓN DE LAS LEYES NUEVAS EN EL TIEMPO

§ 96. Vigencia, derogación de las leyes y sus efectos	325
I. Vigencia de la ley	325
II. Derogación de la ley anterior	325
III. Los distintos efectos de una ley nueva en el	326
IV. Enunciación de las reglas que gobiernan la resolución de los conflictos entre leyes antiguas y leyes nuevas	326
§ 97. El efecto general y normal de la ley nueva, es su aplicación inmediata ...	326
I. Efecto inmediato respecto de hechos jurídicos, derechos y relaciones jurídicas.....	327
II. Efecto inmediato respecto de las consecuencias jurídicas	327
§ 98. El principio de la irretroactividad y prohibición de la ley retroactiva. Retrospectividad	329
I. Concepto y casos de retroactividad	329
II. Leyes retroactivas que causan perjuicios y leyes retroactivas que otorgan beneficios.....	331
III. Razones de la prohibición del efecto retroactivo	331
§ 99. La irretroactividad en el derecho colombiano.....	332
I. Fundamento legal	332
II. Fundamento constitucional	332

	PÁG.
§ 100. Doctrina clásica de los derechos adquiridos y el efecto retroactivo	334
I. La doctrina clásica de los derechos adquiridos y sus antecedentes	334
II. Decadencia de la tesis de los “derechos adquiridos”	336
§ 101. En derecho moderno prevalece la noción de hechos jurídicos cumplidos y efectos realizados para precisar el concepto de irretroactividad	338
§ 102. Aplicaciones principales de la irretroactividad de la ley nueva	341
I. Prohibición del efecto retroactivo para los hechos que engendran estados civiles y derechos de familia	341
II. Prohibición del efecto retroactivo para las fuentes de derechos personales u obligaciones y para los efectos producidos	342
III. Irretroactividad de la ley para los hechos que engendran derechos reales	343
IV. Regla especial sobre posesión y prescripción	343
V. Irretroactividad en derecho hereditario	344
§ 103. Leyes a las que se impone el efecto retroactivo	344
I. Leyes que no causan perjuicios	345
II. Supresión de instituciones jurídicas	345
III. Por motivos de orden público o interés social	346
IV. Efectos de las sentencias de control constitucional	346
V. La retroactividad y la irretroactividad en derecho penal	346

CAPÍTULO II

APLICACIÓN DE LAS LEYES EN EL ESPACIO

§ 104. Territorialidad y extraterritorialidad de las leyes	349
I. Territorialidad	349
II. Extraterritorialidad	350
§ 105. Doctrinas principales sobre conflictos de leyes en el espacio	351
I. La doctrina de los estatutos	351
II. La escuela histórica de Savigny	352
III. La doctrina de los derechos adquiridos	354
IV. Nuevas doctrinas	354
V. Ley 33 de 1992	355
§ 106. Primera base: las fuentes creadoras de relaciones jurídicas	355
I. Hechos jurídicos creadores de relaciones jurídicas	355
II. Efectos de los hechos jurídicos (consecuencias jurídicas)	356
§ 107. Segunda base: ejercicio y administración de las relaciones jurídicas creadas en otro país	358
§ 108. Tercera base: leyes que por su objeto tienden a ser territoriales	358
§ 109. Cuarta base: leyes que tienden a ser territoriales por razones de orden público internacional	360
I. Prevalencia del derecho nacional	360
II. Principios comunes	361
§ 110. Conclusiones sobre la aplicación de la ley en el tiempo y el espacio	361

TÍTULO VI

TEORÍA DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE DERECHO SUBJETIVO, ELEMENTOS QUE LO INTEGRAN Y RELACIÓN CON EL DERECHO OBJETIVO

	PÁG.
§ 111. Concepto de derecho subjetivo	365
§ 112. El derecho subjetivo en su aspecto interno o activo (titularidad, ejercicio y función)	366
I. Titularidad	366
II. Ejercicio o gobierno	367
III. Función o contenido	369
§ 113. El aspecto externo de los derechos subjetivos: el deber jurídico	370
I. El deber jurídico	370
II. La teoría pura del derecho y el deber jurídico.....	371
§ 114. El derecho subjetivo y el derecho objetivo	372
I. Inexistencia del dualismo como excluyente.....	372
II. Los derechos subjetivos tienen su propia sustantividad.....	373
§ 115. El derecho subjetivo y la relación jurídica	373
§ 116. Los estados y las situaciones jurídicas	375

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN Y NATURALEZA DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

§ 117. Principales clasificaciones.....	376
I. Derechos subjetivos públicos y privados	376
II. Derechos absolutos y derechos relativos.....	377
III. Derechos patrimoniales y extrapatrimoniales	378
IV. Derechos humanos (o de la personalidad), familiares y patrimoniales.....	378
§ 118. Derechos humanos o de la personalidad o fundamentales	379
I. Concepto y diferencia con otros derechos.....	379
II. Su denominación y acepciones	380
III. Los derechos de la personalidad y los derechos fundamentales ...	380
§ 119. Derechos familiares: naturaleza, constitución características	381
I. Naturaleza.....	381
II. Constitución Política y derechos	382

	PÁG.
§ 120. Derechos patrimoniales, concepto y clasificación.....	383
I. Concepto.....	383
II. Clasificación tradicional.....	384
III. Clasificación moderna.....	384
§ 121. Derechos reales	386
I. Enunciación y características	386
II. La propiedad o dominio	387
III. Los derechos de usufructo y de uso	388
IV. Las servidumbres.....	388
V. La prenda y la hipoteca	389
VI. En virtud del derecho de retención.....	390
VII. La posesión.....	390
§ 122. Derechos personales u obligaciones o créditos.....	391
§ 123. Derechos sobre bienes inmateriales	391
I. Los derechos de autor (o propiedad intelectual)	391
II. Los derechos industriales (o propiedad industrial)	392
§ 124. Derechos universales (hereditarios, sociales, gananciales).....	392
§ 125. Recapitulación y conclusiones	393
I. Derechos que recaen sobre un objeto e inmateriales.....	393
II. Derechos singulares y universales.....	394
III. Clasificación cuatripartita.....	394
IV. Transformación de los derechos y subsistencia	395
V. Visión desde la posmodernidad.....	396

CAPÍTULO III

NACIMIENTO, TRANSMISIÓN Y EXTINCIÓN DE LOS DERECHOS

§ 126. Los hechos jurídicos como fuentes de nacimiento o extinción de derechos.....	397
§ 127. Adquisición o fuentes de los derechos.....	398
I. Fuentes de los derechos fundamentales (antes de la personalidad) y familiares	398
II. Fuentes de los derechos personales u obligaciones.....	398
III. Fuentes de la propiedad y demás derechos reales	399
IV. Fuentes de los derechos hereditarios y demás derechos universales	401
V. Fuentes de los derechos inmateriales	401
§ 128. Adquisición derivativa y originaria de derechos.....	402
I. Concepto.....	402
II. Características de la adquisición derivativa de derechos	403
§ 129. Regla fundamental que rige la sucesión de derechos. Principio de la adquisición fundada en la buena fe. Derechos aparentes.....	405
I. Contenido	405
II. Excepciones.....	405

	PÁG.
III. Principales aplicaciones de la buena fe (“error communis facit ius”)	405
IV. Condiciones de la teoría de la apariencia de derechos	407
§ 130. Transmisión de los derechos (sucesión singular y sucesión universal)....	409
§ 131. Extinción de los derechos.....	410

CAPÍTULO IV

PROTECCIÓN JUDICIAL DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS (Noción de las acciones civiles)

§ 132. Noción de la acción civil o acción procesal	413
I. La acción civil es el ejercicio del derecho de protección jurídica	413
II. Acceso a la justicia	415
III. Las fuentes de la acción civil	416
IV. Definición de la acción civil.....	417
§ 133. La acción civil no puede desvincularse de su causa ni de su función.....	417
I. La acción desvinculada de su fuente (concepto abstracto)	417
II. Acción civil y derecho subjetivo	419
§ 134. No existe un concepto de acción civil diferente del de acción judicial....	420
I. Acción y pretensión civil.....	421
II. Acción en sentidos material y procesal	422
§ 135. Clases de acciones civiles	423
I. Acciones civiles cuya función es el restablecimiento o reparación del derecho desconocido o violado	423
II. Acciones cuya función es la comprobación de la existencia o adquisición de un derecho o estado.....	424
III. Acciones civiles para que se declare que un derecho o estado se extinguió o que debe ser extinguido el existente por mala formación de su fuente, por desaparecimiento de su base o por alguna otra causa.....	424
IV. Acciones civiles de configuración, reforma o transformación de los derechos o estados	426
V. Acciones de cumplimiento judicial forzoso o acción ejecutiva	426
VI. Acciones civiles de aseguramiento de los derechos (acciones cautelares	426
VII. Acciones de condena, declarativas y constitutivas.....	426
§ 136. Legitimación para accionar y para contradecir	426
I. Legitimación ordinaria o normal.....	427
II. Legitimación extraordinaria para accionar.....	428
III. Efectos de la falta de legitimación para accionar o para contradecir	430

TÍTULO VII

SUJETO Y OBJETO DE LOS DERECHOS

CAPÍTULO I

SUJETOS DE DERECHOS

	PÁG.
§ 137. Noción clásica del sujeto de derecho limitada a las personas jurídicas, físicas y morales.....	433
I. Clases de personas jurídicas.....	433
II. Significado jurídico de persona.....	434
§ 138. Concepción actual sobre nuevos sujetos de derechos.....	435
I. Nuevos sujetos de derecho.....	435
II. Derechos de los animales.....	436
III. Patrimonios autónomos.....	439
IV. Regulación en el Código General del Proceso.....	440
V. Protección constitucional de la naturaleza como sujeto de derechos y los ríos como tales.....	440
§ 139. Las personas jurídicas, físicas o naturales y morales o colectivas, como sujetos de derechos.....	446
I. Reconocimiento constitucional de la personalidad jurídica a los seres humanos.....	446
II. Reconocimiento de la personalidad jurídica a las personas morales o colectivas.....	447
§ 140. Concepto formal de persona jurídica.....	447
I. La persona como objeto de la ciencia jurídica.....	447
II. ¿Qué está gobernado por las normas jurídicas?.....	449
III. El concepto de personalidad es unitario.....	449
§ 141. Los sujetos colectivos de derecho. Fundamentos y clases.....	450
I. Fundamento constitucional.....	451
II. Los pueblos indígenas.....	452
III. Las comunidades negras.....	453
IV. La comunidad palenquera.....	454
V. La comunidad raizal.....	455
VI. El pueblo rom o gitano.....	455
VII. La familia como sujeto colectivo.....	456
§ 142. Sustrato material de la personalidad (sujeto de voluntad).....	460
I. Sustrato de la persona natural.....	460
II. Sustrato de la persona jurídica.....	461
III. Síntesis y derecho comparado.....	465

CAPÍTULO II

OBJETO DE LOS DERECHOS

	PÁG.
§ 143. Objeto de los derechos	466
I. Sentidos en el que se toma	466
II. El objeto según la clase de derecho.....	466
§ 144. Pluralidad de sujetos y objetos (indivisión, solidaridad, propiedad horizontal).....	467
I. Pluralidad de sujetos por división del contenido.....	467
II. La comunidad o indivisión.....	468
III. Derechos solidarios	469
IV. Pluralidad de sujetos por partes materiales de una cosa.....	469

TÍTULO VIII

**LAS PERSONAS FÍSICAS
EN SÍ MISMAS CONSIDERADAS**

CAPÍTULO I

**PRINCIPIO DE LA PERSONALIDAD
DEL SER HUMANO**

§ 145. Nacimiento de las personas	473
I. Condiciones del nacimiento del ser humano.....	473
II. El derecho español y el derecho francés	475
III. Prueba del tiempo en que ocurrió el nacimiento	476
§ 146. La concepción de los seres humanos.....	476
§ 147. El concebido, como “órgano o porción” de la madre	478
I. Protección jurídica.....	478
II. Las nuevas leyes sobre el aborto o interrupción del embarazo	479
III. Indemnización por daños materiales y morales	481
§ 148. Anticipación de la personalidad	482
I. Los hijos póstumos.....	482
II. Los derechos del concebido antes del nacimiento	483
III. Capacidad para ser parte en el proceso	484
§ 149. Duración de la gestación del ser humano.....	485
I. El artículo 92 del Código Civil en su redacción inicial.....	485
II. Orígenes históricos de la presunción de la duración de la gestación del ser humano	485
III. Origen de la antigua regla del Código de Napoleón, que sirvió de guía al artículo 92 de nuestro Código Civil.....	486

	PÁG.
IV. Plazos de la gestación del Código Civil alemán	487
V. Valoraciones de la ginecología y de otras ciencias médicas	488
VI. La ley francesa del 3 de enero de 1972	489
VII. Incidencia normativa de la presunción del artículo 92.....	489

CAPÍTULO II

EXTINCIÓN DE LA PERSONALIDAD

§ 150. La muerte del ser humano	492
I. Principio general	492
II. La muerte cerebral.....	492
III. La institución de la muerte civil	493
IV. Los efectos de la muerte.....	494
V. Prueba de la muerte	494
§ 151. El problema de los conmurientes	494
I. Determinación	495
II. Alcance y valor de la presunción del artículo 95 del Código.....	495
§ 152. Declaración de ausencia	496
I. Ausencia y desaparecimiento	496
II. La ausencia	497
III. Trámite para la declaración	498
IV. Acción de declaración de ausencia por desaparición forzada y otras formas de desaparición involuntaria.....	499
V. Trámite judicial o notarial por la declaración de ausencia voluntaria o por ocultamiento del deudor.....	499
VI. Administración de bienes del ausente. Ley 1306 de 2009	500
§ 153. Presunción de muerte	501
I. Declaración de muerte presunta	501
II. Efectos de la sentencia de muerte presunta.....	502
III. Rescisión de la sentencia de declaración de muerte presuntiva....	504

CAPÍTULO III

ATRIBUTOS DE LA PERSONALIDAD

(Identidad personal y de género, derecho al nombre
y apellido, y domicilio)

*I.—De la identidad personal y de género y filiación
y el derecho al nombre y apellidos*

§ 154. Origen y determinación del nombre y del apellido	509
I. Formación del nombre y del apellido.....	509
II. Derecho al nombre	510
III. Determinación del nombre y apellido	511
IV. Variaciones del nombre y del apellido	512

	PÁG.
§ 155. Esencia jurídica del nombre y apellido	514
I. Derecho de la personalidad	515
II. Efectos jurídicos del nombre y apellido	516
III. El derecho al buen nombre	517
IV. Aplicación analógica de las reglas expuestas al seudónimo	518
V. Prueba de la identidad (identificación de las personas físicas)	518

II.—*Del domicilio*

§ 156. Noción y funciones.....	519
I. Relación con un municipio.....	519
II. Funciones principales del domicilio.....	520
III. Distintas clases de domicilios	521
§ 157. A) Domicilio legal.....	521
I. Personas sometidas a potestad parental (patria potestad).....	522
II. Régimen derogado de las personas en situación de discapacidad mental absoluta y relativa.....	523
§ 158. B) Domicilio voluntario o real	523
I. Presunciones positivas.....	523
II. Presunciones negativas.....	525
§ 159. Elemento esencial del domicilio voluntario	525
I. Residencia permanente.....	525
II. Concepciones del derecho francés y del alemán.....	526
III. Concepción del Código Civil	528

CAPÍTULO IV

FILIACIÓN Y ESTADO CIVIL DE LAS PERSONAS

§ 160. Filiación y características del estado civil.....	529
I. Filiación como nuevo atributo de la personalidad	529
II. Estado civil. Concepto.....	530
III. Características del estado civil de las personas	531
IV. De la necesidad del registro y de la prueba del estado civil.....	532
V. Historia del registro civil.....	532
§ 161. Ideas básicas que estructuran el nuevo estatuto del registro civil de las personas	533
I. Unificación de los estados civiles en cuanto a su comprobación por el registro civil	533
II. Hechos y actos sujetos a registro.....	534
III. De la técnica del sistema de registro	534
IV. Centralización de los estados civiles de cada persona	535
§ 162. Modo de hacer el registro.....	535
I. Contenido de la inscripción.....	535
II. Inscripciones básicas	535
III. El proceso del registro.....	536
IV. De la nulidad de la inscripción.....	537

	PÁG.
§ 163. Reglas especiales para el registro de nacimientos, matrimonios, defunciones y de varios	537
I. Registro de nacimientos	537
II. Registro de matrimonios	540
III. Registro de defunciones	540
IV. Registro de varios.....	541
§ 164. Corrección de las inscripciones en el registro civil.....	541
I. Al realizar la inscripción	541
II. Después de autorizada la inscripción	542
§ 165. Reconstrucción y levantamiento de inscripciones en los folios del registro civil	543
I. Causas de reconstrucción y levantamiento.....	543
II. Reconstrucción que pueden hacer en forma directa los notarios o alcaldes	544
III. Levantamiento que debe hacerse con fundamento en instrumento público o en una decisión judicial.....	544
§ 166. Posesión notoria del estado civil.....	546
I. Elementos que integran la posesión notoria del estado civil	547
II. Cómo se prueba la posesión de un estado civil.....	547
III. Calidades civiles susceptibles de probarse mediante la posesión	548
§ 167. Valor probatorio de las actas y folios del estado civil.....	550
I. Los libros, folios, tarjetas, así como las copias o certificados del registro civil, son instrumentos públicos (decr. 1260 de 1970, art. 101).....	550
II. Impugnación de las inscripciones del estado civil	551
III. La inscripción como medio de prueba del estado civil	551
IV. Los efectos de la inscripción	551
§ 168. Copias y certificados	553
§ 169. Funcionarios encargados de llevar el registro civil.....	553

CAPÍTULO V

LOS DERECHOS DE LA PERSONALIDAD O DERECHOS HUMANOS (DERECHOS FUNDAMENTALES)

§ 170. Importancia y formación de una teoría de los derechos humanos	555
I. Antecedentes históricos.....	556
II. Metamorfosis de los viejos derechos naturales	557
III. Valor y significación de los derechos humanos.....	558
IV. Del lugar que debe ocupar la teoría de los derechos humanos en el orden jurídico positivo.....	558
§ 171. Naturaleza jurídica de los derechos humanos	559
I. Los derechos humanos son derechos subjetivos	559
II. De la existencia de varios derechos humanos o de la personalidad	560
III. Caracteres de los derechos fundamentales o humanos o de la personalidad.....	561

	PÁG.
§ 172. Principales proclamaciones de los derechos humanos	562
I. La Carta Magna	562
II. Los derechos del individuo y del ciudadano	562
III. Influencia de las ideas de la Revolución francesa en Colombia ...	562
IV. Los derechos del pueblo trabajador y explotado	563
V. La Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre aprobada por la Novena Conferencia Internacional Americana de Bogotá (abril de 1948).....	564
VI. Los derechos humanos según la Asamblea General de las Naciones Unidas	564
VII. La Constitución Política de 1886 y los derechos humanos	565
VIII. La Constitución española de 1978 y los derechos humanos	565
IX. Los derechos humanos en las constituciones socialistas.....	566
X. La Constitución colombiana de 1991.....	566

I.—*Los derechos humanos civiles y políticos*

§ 173. El derecho a la vida	568
I. Protección a la vida	569
II. Derecho a la vida digna	570
III. El suicidio y el derecho a morir dignamente.....	570
IV. Reparación civil.....	573
§ 174. Derecho sobre el cuerpo humano y su integridad	573
I. Nadie puede ser coaccionado en su integridad corporal	574
II. Atentados contra la integridad corporal	575
III. Nadie puede ser torturado, ni sometido a tratos inhumanos o degradantes.....	576
IV. Facultades de disposición sobre el propio cuerpo	577
§ 175. Legislación sobre donación de órganos y componentes anatómicos para fines de trasplantes u otros usos terapéuticos	581
I. Sujetos y objeto en las donaciones y trasplantes.....	581
II. Características de los trasplantes.....	582
§ 176. Derecho a la libertad	583
I. Todo ser humano nace libre.....	584
II. Todo ser humano tiene derecho a vivir en estado de libertad	585
III. Libertad de movimiento	586
IV. Libertad de trabajo (derecho de trabajo y al trabajo)	587
V. Libertad de empresa	587
VI. Libertad de conciencia	588
VII. Libertad de cultos (de religión)	589
VIII. Libertad de pensamiento y de expresión	589
IX. Libertad de reunión y de asociación.....	590
X. Libertad política	591
XI. Libre desarrollo de la personalidad	591

	PÁG.
XII. Libertades civiles.....	593
XIII. Crítica.....	593
§ 177. Derecho a la igualdad.....	594
I. Desigualdades en razón del género	595
II. Desigualdades en razón de la orientación sexual.....	596
III. Desigualdades en razón de la filiación	598
IV. Desigualdades en razón de la raza o del color	598
V. Desigualdades en razón del capital	598
§ 178. Derecho al honor civil (honra o reputación)	599
§ 179. Derecho a la intimidad personal y familiar	600
I. Elementos constitutivos de la intimidad.....	600
§ 180. El derecho sobre la propia imagen	604
I. Surgimiento del derecho a la imagen	604
II. Características del derecho a la imagen	605
III. El derecho a la imagen en el derecho positivo	605
IV. Derecho comparado y aplicaciones.....	606
§ 181. Derechos fundamentales de la niñez y derechos de los adolescentes	607

II.—Los derechos económicos, sociales y culturales

§ 182. Los principales derechos humanos económicos, sociales y culturales	609
I. Derecho al trabajo y a remuneración justa	609
II. Derecho a un nivel de vida adecuada para sí y para la familia	611
III. Derecho a un nivel cultural	612
IV. Derecho a la seguridad social.....	612
§ 183. Derechos colectivos y del ambiente	613
I. Protección al ambiente	613
§ 184. Conclusiones sobre la trascendencia de los derechos humanos.....	615

TÍTULO IX

PERSONAS JURÍDICAS

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE LAS PERSONAS JURÍDICAS (O MORALES)

§ 185. Doctrinas de la ficción, de los patrimonios afectados a un fin y de las personas colectivas reales (u organicista)	619
I. Doctrina de la ficción	619
II. Críticas a la doctrina de la ficción	621

§ 186. La tesis de los patrimonios afectados a un fin y la de las personas colectivas reales (doctrina orgánica)	622
I. Doctrina del patrimonio afectado a un fin.....	623
II. Doctrina de la persona colectiva real	623

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

§ 187. Personas jurídicas de derecho público, de derecho privado y mixtas	626
I. Persona jurídica de derecho público.....	626
II. Persona jurídica de derecho privado	627
III. Personas jurídicas mixtas	627
IV. Caracterización de las anteriores clases de personas jurídicas.....	627
§ 188. Clasificación de las personas jurídicas de derecho privado	628
I. La corporación o asociación.....	628
II. La fundación.....	628
III. División omnicompresiva	628
IV. Clasificación de las corporaciones	629

CAPÍTULO III

NACIMIENTO Y ORGANIZACIÓN DE LA PERSONA JURÍDICA

§ 189. Negocio jurídico de constitución.....	633
I. Constitución de las corporaciones y asociaciones.....	633
II. Constitución de las fundaciones	633
III. Naturaleza jurídica del negocio de constitución	633
IV. Régimen jurídico	634
V. El acuerdo de constitución es solemne.....	635
§ 190. Aprobación gubernativa del negocio colectivo.....	635
I. Tesis de la concesión del Estado	636
II. Tesis de la libre constitución	636
III. Tesis del reconocimiento y aprobación	636
IV. Sistema vigente en el derecho colombiano	637
§ 191. La organización del substrato de la persona jurídica	638
I. Naturaleza jurídica de los estatutos	639
II. Individualización de las personas jurídicas y objeto.....	640

CAPÍTULO IV

CAPACIDAD DE GOCE Y DE OBRAR
DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

	PÁG.
§ 192. Capacidad jurídica (de goce) de las personas jurídicas.....	642
§ 193. Capacidad de obrar (negocial o de ejercicio).....	643
I. La persona jurídica y los órganos.....	644
II. Condiciones que deben cumplir	644
III. La teoría del “órgano” y la antigua doctrina de la incapacidad de las personas jurídicas.....	645
IV. Actuaciones directa y mediante representación	646
V. Artículo 133 del Proyecto de Código de Derecho Privado	647
VI. Consecuencias de la teoría de los “órganos” y diferencia con la de la representación.....	647
VII. Alcance exacto de la teoría de los órganos.....	647
VIII. Límites de la capacidad de obrar. Principio de la especialidad....	648

CAPÍTULO V

EXTINCIÓN Y LIQUIDACIÓN
DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

§ 194. Causales generales de la extinción de la personalidad.....	650
I. Causales de extinción de la personalidad de las corporaciones y asociaciones.....	650
II. Causales de extinción de las fundaciones	651
§ 195. Liquidación del patrimonio social.....	652
I. Transmisión universal	652
II. Determinación del sucesor o sucesores	653
III. Determinación del haber social y su transmisión a los sucesores	654
IV. Liquidación de los bienes sociales	655

TÍTULO X

TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO JURÍDICO
(Las personas en relación con el ejercicio de sus derechos)

CAPÍTULO I

CONCEPTO DE NEGOCIO JURÍDICO, SU DIFERENCIA
CON LOS ACTOS, FORMACIÓN HISTÓRICA,
Y LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD Y SUS FORMAS

§ 196. Hecho jurídico, acto jurídico y negocio jurídico.....	659
I. Hechos jurídicos voluntarios e involuntarios	659

	PÁG.
II. Problema de terminología	659
III. Hechos jurídicos, actos jurídicos, negocios jurídicos, delitos y cuasidelitos	660
§ 197. El negocio jurídico, concepto, diferencia con los actos y formación histórica.....	662
I. La declaración de voluntad y el negocio jurídico	662
II. Concepto de negocio jurídico.....	662
III. Negocio jurídico y su diferencia con los actos jurídicos.....	664
IV. Formación histórica del negocio jurídico y recepción en el derecho colombiano	665
V. Recepción de la teoría del negocio jurídico	666
§ 198. La declaración de voluntad y sus formas	666
I. La declaración de voluntad	666
II. Medios aptos para exteriorizar la voluntad	667
III. Formas o clases de voluntad.....	667
IV. El silencio como declaración tácita de voluntad	669
V. Recapitulación de las voluntades declaradas en cuanto a la forma de expresión.....	670

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 199. Negocios consensuales y solemnes (declaraciones de voluntad libres y solemnes).....	672
I. El consensualismo y el formalismo.....	672
II. Principales negocios formales o solemnes	674
III. Formalidades “ad solemnitatem” y “ad probationem”.....	675
IV. Prevalencia del consensualismo en los negocios jurídicos	675
§ 200. Negocios jurídicos univoluntarios y plurivoluntarios	676
I. Negocio jurídico univoluntario	676
II. Negocio jurídico plurivoluntario o plurilateral	677
§ 201. Negocios obligatorios, dispositivos y de enajenación.....	677
I. Negocios obligatorios y de disposición.....	677
II. Negocios de enajenación y de disposición.....	678
III. Importancia fundamental de la división de los negocios bilaterales en negocios obligatorios (contratos) y en negocios dispositivos	679
§ 202. Negocios jurídicos de administración	681
I. Negocios de administración	681
II. Aplicaciones más importantes de esta clasificación.....	682
§ 203. Negocios por acto entre vivos (“intervivos”) y por causa de muerte (“mortis causa”)	683
I. Concepto y diferencias	683
II. Testamento y la partición del patrimonio en vida	684

	PÁG.
§ 204. Negocios jurídicos de familia.....	684
I. Fundamento del negocio jurídico de familia.....	685
II. La sujeción de la autonomía negocial al orden jurídico familiar ...	686
III. Diferencias del negocio jurídico familiar con los contratos.....	688
IV. Clases de negocios jurídicos familiares	688
§ 205. Negocios jurídicos eficaces, existentes, válidos y oponibles y sus contra- rios: inexistentes, nulos e inoponibles.....	689
I. Negocios inexistentes	689
II. Negocios inválidos (nulos).....	690
III. Negocios con legitimación negocial e inoponibles	690

CAPÍTULO III

NEGOCIOS CONDICIONALES Y A TÉRMINO

§ 206. Nociones generales.....	691
I. El término o plazo	691
II. La condición	691
III. Diferencias entre término y condición	692
§ 207. Reglas especiales relativas al plazo (término suspensivo)	692
I. Clases de plazo	692
II. Efectos de las obligaciones sometidas a plazo	693
III. Efectos del pago antes de vencerse el plazo.....	694
§ 208. La condición y sus clases	694
I. Primera clasificación de las condiciones: suspensivas y resoluto- rias (o extintivas).....	694
II. Segunda clasificación: positivas y negativas (C. C., art. 1531)	695
III. Tercera clasificación: potestativas, casuales y mixtas (C. C., art. 1534).....	695
IV. Requisitos para la validez de las condiciones	695
§ 209. Efectos de las obligaciones condicionales	695
I. Efectos de las condiciones suspensivas.....	695
II. Efectos de las condiciones resolutorias o extintivas	696
§ 210. Retroactividad de la condición.....	697
I. Tesis sobre la retroactividad de la condición.....	697
II. La retroactividad en el derecho colombiano	698
III. Derecho comparado.....	698
§ 211. Cumplimiento de las condiciones y pérdida de la cosa.....	699
I. Cómo deben cumplirse las condiciones	699
II. Destrucción o deterioro de la cosa, pendiente la condición	699

CAPÍTULO IV
DE LA REPRESENTACIÓN
EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

	PÁG.
§ 212. Naturaleza de la representación y clases	700
I. Concepto de la representación.....	700
II. Origen histórico de la representación.....	700
III. El Código Civil y la representación	701
IV. Primera clasificación de los negocios de representación	701
V. Segunda clasificación de la representación	702
VI. Negocios susceptibles de representación	703
§ 213. De la representación directa o inmediata	703
I. Carácter de la representación	703
II. Representación específica y representación general	704
III. Condiciones esenciales de la representación directa.....	705
IV. Representantes o mandatarios y personal auxiliar	706
§ 214. De la representación indirecta o mediata	707
I. Concepto y efectos	707
II. Transmisión de los efectos del negocio al mandante o representado	708
III. El problema de los terceros en la representación indirecta	708
IV. Acciones del mandante o representado para que el representante o mandatario indirecto le traslade los efectos del negocio.....	709
§ 215. Representación mediante “ratificación”	709
I. Concepto.....	709
II. Extralimitación de los poderes de representación	710
III. Negocios de confirmación y negocios de ratificación.....	710
IV. El negocio celebrado sin representación es inoponible al mandante	711
V. Condiciones del negocio de ratificación.....	712

TÍTULO XI

NEGOCIOS JURÍDICOS INEFICACES
O IRREGULARES E INTERPRETACIÓN

CAPÍTULO I

NEGOCIOS INEFICACES POR INEXISTENCIA,
NULIDAD E INOPONIBILIDAD

§ 216. Nociones preliminares y derecho comparado	715
I. Negocio jurídico ineficaz	715

	PÁG.
II. Sanciones para los negocios irregulares.....	716
III. Las sanciones del negocio jurídico según el Código de Comercio	717
IV. Desarrollo histórico sobre sanciones a los negocios irregulares.....	719
§ 217. Negocios inexistentes (o nulos radicalmente).....	721
I. Negocio inexistente	721
II. Efectos generales de los negocios inexistentes	722
§ 218. Negocios nulos de manera absoluta y relativa. Diferencias.....	723
I. Nulidad absoluta y nulidad relativa.....	723
II. Fuentes de la nulidad absoluta	724
III. Fuentes de la nulidad relativa.....	726
§ 219. Diferencias entre nulidad absoluta y nulidad relativa	727
§ 220. Efectos de la declaración de nulidad.....	729
I. Qué comprende el restablecimiento del estado anterior.....	729
II. Efectos de la nulidad entre las partes	730
III. Efectos de la nulidad de los negocios celebrados por discapacitados mentales	730
IV. Efectos de la nulidad respecto de terceros	731
§ 221. Saneamiento de las nulidades.....	732
I. Requisitos del negocio de confirmación o de convalidación	732
II. Saneamiento especial de los negocios ilícitos.....	733
§ 222. Negocios irregulares cuya sanción es su “terminación”	734
o la “indemnización de perjuicios”	734

CAPÍTULO II

DE LA LEGITIMACIÓN NEGOCIAL (OPONIBILIDAD ENTRE LAS PARTES)

§ 223. Noción y campo de aplicación	734
I. Titular de la legitimación	735
II. Contenido de la legitimación negocial	736
III. La legitimación negocial se diferencia de la capacidad de ejercicio o de obrar.....	738
IV. Legitimación normal (ordinaria) y legitimación extraordinaria....	739
§ 224. De la legitimación negocial ordinaria (normal)	739
I. Significado.....	739
II. Legitimación negocial ampliada	740
III. Supresión de la legitimación negocial.....	740
IV. Transmisión de la legitimación negocial dispositiva	741
V. Legitimación negocial aparente	741
§ 225. Efectos de la falta de legitimación negocial. De la ratificación. Adquisición del derecho por el enajenante	742
I. La falta de eficacia (inoponibilidad), principal efecto de la falta de legitimación.....	742

	PÁG.
II. La ratificación del negocio inoponible por parte del legitimado negocialmente	743
III. Adquisición del derecho por la persona originariamente carente de legitimación negocial.....	744
§ 226. Legitimación negocial extraordinaria.....	745

CAPÍTULO III

LA CAPACIDAD COMO ELEMENTO DE VALIDEZ PARA CELEBRAR NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 227. Noción de las capacidades de goce y de ejercicio.....	748
I. Capacidad jurídica y capacidad de obrar.....	748
II. Determinación de las personas que están dotadas de la capacidad de obrar (o negocial)	751
III. Capacidad de obrar y capacidad política.....	751
§ 228. Incapacidades provenientes de la edad.....	752
I. Períodos en la edad de los seres humanos.....	752
II. Clases de incapacidad para los distintos grupos de menores	753
III. La capacidad aparente	755
§ 229. Excepciones a las incapacidades provenientes de la edad	755
I. Excepciones vigentes	755
§ 230. Régimen jurídico de las personas en situación de discapacidad mental...	757
I. Régimen inicial del Código Civil.....	758
II. Régimen establecido en la ley 1306 de 2009, derogado desde el 26 de agosto por la ley 1996 de 2019.....	759
§ 231. Desde la vigencia de la ley 1306 de 2009, las personas en situación de discapacidad auditiva y de comunicación o lenguaje articular, antes llamados sordomudos, dejaron de ser considerados incapaces por esa sola situación	762
§ 232. Nuevo sistema de presunción de capacidad legal para las personas en situación de discapacidad mental (ley 1996 de 2019)	763
§ 233. Régimen transitorio y adjudicación judicial de apoyo transitorio establecido en la ley 1996 de 2019.....	779

CAPÍTULO IV

LOS VICIOS DE LA VOLUNTAD Y LA VALIDEZ DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

§ 234. Teoría del error	781
§ 235. Error de derecho	782
§ 236. Error sobre la persona	782
I. Error en el contrato.....	782
II. Error en el matrimonio	783

	PÁG.
III. Error en el testamento	783
IV. Error en cuanto a la persona respecto de quien se cumple la obligación	784
§ 237. Error sobre el objeto	784
I. Error sobre la identidad y sobre la sustancia	784
II. La génesis del artículo 1511 del Código Civil	784
III. Las calidades extrínsecas del objeto del negocio	786
§ 238. Error sobre los motivos	788
I. El motivo debe ser determinante	788
II. Errores unilaterales y compartidos	788
§ 239. El dolo como vicio del consentimiento o dolo negocial	789
I. Requisitos del dolo	789
II. El dolo debe ser obra de una de las partes	789
III. El dolo debe probarse	790
IV. La condonación del dolo futuro no vale	790
V. El dolo tolerado	790
§ 240. La violencia o fuerza	791
I. La violencia o fuerza puede ser física o moral	791
II. Elementos que integran la violencia moral	791
III. La violencia generalizada	792
§ 241. La lesión	793
I. Origen de la lesión o usura en los negocios	793
II. Sistema de la lesión enorme en el Código	793
III. Sistema de la lesión en el Código Civil alemán	794
IV. Derecho civil comparado	796
V. Proyecto de Código de Derecho Privado	797

CAPÍTULO V

LA LICITUD E ILICITUD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS (EL OBJETO DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD)

§ 242. El objeto como conducta humana	798
I. Concepto sistémico del objeto negocial y de su ilicitud	798
II. El objeto como conducta humana ilícita	799
§ 243. Concepto general de la licitud e ilicitud	799
I. La conducta humana	799
II. La licitud civil se refiere a las acciones u omisiones que se encuentran en el comercio, es decir, aquello que una persona puede hacer o no hacer	800
III. El objeto es la conducta humana y no la cosa sobre la que recae	801
§ 244. Negocios jurídicos prohibidos	801
I. Principales negocios prohibidos en forma absoluta	801
II. Principales negocios prohibidos en forma relativa	803
III. Consideraciones generales sobre los negocios prohibidos	803

	PÁG.
§ 245. Negocios que lesionan el “orden público”	803
I. Negocios contrarios al orden público.....	804
II. El orden público económico.....	804
§ 246. Negocios contra las buenas costumbres.....	806
I. Noción de las “buenas costumbres”.....	806
II. Casos principales de negocios inmorales	807
III. Objetividad del negocio inmoral.....	810

CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO Y AUTONOMÍA PRIVADA DE LA VOLUNTAD

§ 247. Sentido de la interpretación del negocio jurídico.....	812
I. Predominio de las palabras.....	812
II. Predominio de la voluntad sobre las palabras	813
§ 248. El método subjetivo y principio de la autonomía de la voluntad	813
I. Interpretación de la voluntad interna.....	813
II. Valor que dentro de ese método se dio a la voluntad presunta o tácita	814
III. Críticas a esta concepción de la autonomía de la voluntad	814
§ 249. El método objetivo o sistema de la “declaración de voluntad”	816
§ 250. El Código Civil y el derecho civil comparado	817
I. Sistema ecléctico de interpretación	817
II. La primera base de la interpretación: la voluntad real	818
III. Segunda base de la interpretación: la buena fe	821
IV. Interpretación en los contratos de consumo	823
Bibliografía	825
Índice de autores	841
Índice de disposiciones	851
Índice de materias	871