

Teoría general del derecho

Rogelio Enrique Peña Peña

ECO E EDICIONES



ROGELIO ENRIQUE PEÑA

Nació en Plato (Magdalena). Cursó los primeros años de bachillerato en el Colegio Nacional José Eusebio Caro de Ocaña en Norte de Santander, pero terminó la secundaria en el Liceo Celedón de Santa Marta. La Universidad Libre de Colombia en Bogotá le otorgó su título de abogado.

Este sencillo costeño, viajero incansable, ha ejercido su profesión, como él mismo lo dice, sólo en sus momentos libres.

Peña ha dedicado su mayor tiempo a comentar los códigos que materializan nuestro ordenamiento jurídico y a escribir la historia diaria de Colombia, recordando anécdotas de personajes hundidos en la política, la literatura o la ciencia, señalando las fechas de fundación de nuestros pueblos y ciudades; en los días y los hechos encuentra el lector una verdadera enciclopedia sobre nuestro pasado. Pero además de eso, Peña Peña también nos ha favorecido con obras cuyo tema se desarrolla en obras protegidas por el intangible y arcano ropaje de la fantasía. Hoy, en su acostumbrado lenguaje, sencillo y sabroso como un yantar doméstico, como él mismo dice refiriéndose a uno de los trabajos citados, publicamos su Teoría general del proceso, obra que tiene como fundamento las conferencias dictadas en la cátedra correspondiente de la Universidad Cooperativa de Colombia en Santa Marta.

TABLA DE CONTENIDO

CAPÍTULO I. PROLEGÓMENO	1
1. Primeras manifestaciones jurídicas	1
1.1. Anarquía. Despotismo	2
2. El clan	3
2.1. El Código de Hammurabi	3
2.2. El Código de Maru. Buda.....	4
2.3. China. Kung-tse	5
2.4. Israel.....	6
2.5. Egipto	8
2.6. Grecia.....	9
2.7. Roma.....	11
2.7.1. El derecho penal romano	12
2.7.1.1. La pena de muerte	13
2.8. El Islam.....	14
2.9. Apéndice	15
Citas bibliográficas.....	19
CAPÍTULO II. DERECHO NATURAL	21
1. Los griegos.....	21
1.1. El derecho natural en Roma	22
2. El Renacimiento.....	23
2.1. La Reforma	24
3. Fundamentos de la Escuela de Derecho Natural.....	24
4. Propositiones de la Escuela de Derecho Natural	25
4.1. Primera proposición: el fundamento de Derecho adscrito a la naturaleza humana.....	26
4.2. Segunda proposición: el estado de la naturaleza.....	26
4.3. Tercera proposición: el contrato social.....	26
4.4. Cuarta proposición: los derechos naturales innatos.....	27

5.	Principales expositores de la Escuela de Derecho Natural	27
5.1.	Hugo de Groot.....	27
5.2.	Thomas Hobbes	27
5.3.	Benito Spinoza.....	28
5.4.	John Locke.....	28
5.5.	Samuel Pufendorf.....	28
5.6.	Cristian Tomasio	28
6.	Opiniones antiusnaturalistas.....	29
7.	La obra de Rousseau. Plenitud de la Escuela de Derecho Natural.....	29
	Citas bibliográficas.....	31

CAPÍTULO III. OTRAS ESCUELAS FILOSÓFICAS..... 33

1.	El derecho racional.....	33
2.	El Historicismo	34
3.	El empirismo jurídico	35
3.1.	Positivismo sociológico	35
3.2.	Positivismo jurídico	35
3.3.	Positivismo crítico.....	36
3.4.	Teoría General del Derecho	37
3.5.	Otras corrientes del empirismo jurídico	38
3.6.	El Renacimiento Idealista.....	40
	Citas bibliográficas.....	43

CAPÍTULO IV. EXPERIENCIAS DOCTRINARIAS. LA NORMA JURÍDICA.... 45

1.	Experiencias doctrinarias sobre lo que es el derecho	45
1.1.	Teoría de la institución.....	45
1.2.	Teoría de la relación.....	46
1.3.	Teoría de la normativa	46
2.	La norma jurídica.....	47
2.1.	Estructura de la norma jurídica	47
2.1.1.	La norma jurídica como juicio. Elementos.....	47
2.1.2.	La norma jurídica como juicio categórico.....	48
2.2.	Características de la norma jurídica.....	48
2.3.	Clasificación de las normas jurídicas.....	49
	Citas bibliográficas.....	55

CAPÍTULO V. EL ORDENAMIENTO JURÍDICO.	
DEFINICIONES DE DERECHO	57
1. Concepto	57
2. Características del ordenamiento jurídico	58
3. Definiciones de Derecho	58
3.1. Apéndice	59
4. Principios	59
5. Jerarquía del ordenamiento jurídico.....	59
6. Unidad del ordenamiento jurídico.....	60
7. Armonía del ordenamiento jurídico.....	60
8. Las antinomias	60
8.1. Plenitud del ordenamiento jurídico.....	61
9. Métodos de complementación.....	62
Citas bibliográficas.....	63
CAPÍTULO VI. RAMAS Y RELACIONES DEL DERECHO POSITIVO	65
1. Clasificación	65
2. Derecho objetivo y subjetivo	65
3. Derecho sustantivo y derecho adjetivo	65
4. Derecho público y Derecho privado	66
5. Derecho privado	67
6. Relaciones del derecho con otras ciencias.....	68
7. Función social del Derecho.....	69
8. Las diferencias entre el Derecho natural y el positivo	69
Citas bibliográficas.....	71
CAPÍTULO VII. CONCEPTOS JURÍDICOS CARDINALES	73
1. El supuesto jurídico y la consecuencia.....	73
2. La sanción.....	74
3. Las relaciones jurídicas.....	74
3.1. Clasificación de las relaciones jurídicas.....	74
3.2. Orígenes de la relación jurídica.....	75
4. Teoría del derecho subjetivo y derecho objetivo.....	75
4.1. Fuentes de los derechos subjetivos.....	76
4.2. Nacimiento de los derechos subjetivos	76
4.3. Clasificación de los derechos subjetivos.....	76
5. Modificación de los derechos.....	78
6. Transferencia y transmisión	78
6.1. Derechos intransferibles e intransmisibles	78

7.	Extinción de los derechos.....	78
8.	Límite al ejercicio de los derechos.....	79
9.	Sujetos de derecho	80
9.1.	Personas naturales	81
9.2.	Personas físicas.....	81
9.2.1	Presunción de conmorienca	82
9.3.	Atributos de la personalidad.....	82
9.3.1.	El nombre.....	82
9.3.2.	La capacidad	82
9.3.2.1.	Incapacidades.....	83
9.3.3.	La nacionalidad.....	84
9.3.4.	El domicilio.....	84
9.3.4.1.	Calificación de domicilio.....	84
9.3.5.	El estado civil.....	85
9.3.5.1.	Fuentes del estado civil.....	85
9.3.5.2.	La familia y el parentesco	86
9.3.6.	El patrimonio	86
9.3.7.	Derechos de la personalidad.....	87
10.	Las personas jurídicas.....	87
	Citas bibliográficas.....	89

CAPÍTULO VIII. FUENTES DEL DERECHO.....	91	
1.	Teorías	91
2.	Clasificación tradicional	92
2.1.	Fuentes reales o materiales del derecho	93
2.1.1.	Fuerzas políticas.....	93
2.1.2.	Fuerzas psicológicas.....	94
2.1.3.	Fuerzas económicas.....	95
3.	Fuentes formales del derecho	97
3.1.	Constitución Política.....	97
3.2.	La jurisprudencia constitucional como fuente del derecho.....	98
4.	La ley	101
4.1.	Clasificación de la ley	102
5.	La costumbre.....	104
5.1.	Clasificación de la costumbre	104
6.	La jurisprudencia.....	105
6.1.	La jurisprudencia como creadora del derecho.....	105
6.2.	La jurisprudencia es meramente declarativa.....	106
7.	La jurisprudencia y la costumbre	106
8.	Principios generales del derecho	106

8.1.	Abuso del derecho.....	106
8.2.	Buena Fe.....	107
8.3.	Enriquecimiento sin causa.....	107
8.4.	Error común hace derecho (<i>error communis fact ius</i>).....	108
8.5.	Fraude a la ley.....	108
8.6.	Imprevisión.....	109
8.7.	Pago de lo no debido.....	109
9.	La Doctrina.....	110
	Citas bibliográficas.....	111
CAPÍTULO IX. FINES DEL DERECHO.....		113
1.	Los valores jurídicos.....	113
1.1.	La justicia.....	114
1.1.1.	El pensamiento helénico.....	114
1.2.	La equidad.....	116
1.3.	La seguridad.....	118
1.4.	El bien común. El derecho a la libertad.....	119
	Citas bibliográficas.....	121
CAPÍTULO X. LA TÉCNICA JURÍDICA.....		123
1.	Jurisprudencia técnica.....	123
1.1.	Determinación de la vigencia de la ley.....	124
1.2.	Interpretación de la ley.....	125
1.2.1.	Escuelas de interpretación. La hermenéutica.....	127
1.3.	Integración. La analogía y otros métodos de interpretación ...	129
1.3.1.	La analogía y la integración extensiva.....	130
1.4.	Retroactividad de la ley. Conflicto de leyes en el tiempo.....	131
1.5.	¿Excepciones al principio de la retroactividad?.....	132
1.6.	Supervivencia de la ley.....	133
1.7.	Ultraactividad.....	134
1.8.	Efectos de la Ley. Abrogación, derogación, subrogación, modificación.....	134
2.	Conflicto de leyes en el espacio.....	135
2.1.	El Exequátur.....	137
	Citas bibliográficas.....	139
CAPÍTULO XI. EL ACTO JURÍDICO.....		141
1.	Hechos materiales y hechos jurídicos.....	141
2.	Acto jurídico.....	142
2.1.	Elementos constitutivos del acto jurídico.....	142
2.2.	Elementos comunes.....	143

3.	Requisitos de existencia.....	143
3.1.	La voluntad.....	143
3.1.1.	Autonomía privada o de la voluntad	144
3.1.2.	Limitaciones a la autonomía de la voluntad	145
3.1.3.	La voluntad en los actos bilaterales: el consentimiento	146
3.1.4.	Formación del consentimiento. Oferta y aceptación.....	146
3.1.5.	Simulación. Acto fraudulento.....	147
3.1.6.	Vicios de la voluntad	148
3.1.6.1.	Error.....	148
3.1.6.2.	Fuerza.....	149
3.1.6.3.	Dolo.....	149
4.	El objeto	150
4.1.	Requisitos del objeto.....	150
5.	Causa.....	150
6.	Formalidades.....	150
7.	Sanciones civiles	151
7.1.	Ineficacia del acto jurídico.....	151
7.1.1.	Inexistencia.....	151
7.1.2.	Nulidades.....	152
7.1.2.1.	Especies de nulidad sustantiva.....	153
7.1.2.2.	Diferencias entre inexistencia y nulidad absoluta.....	153
7.1.2.3.	Diferencias entre nulidad absoluta y nulidad relativa	154
7.1.3.	Teoría de la Inoponibilidad	154
	Citas bibliográficas.....	157
	CAPÍTULO XII. LOS USOS SOCIALES. EL DERECHO Y LA MORAL	159
1.	Los usos sociales.....	159
2.	El derecho y la moral.....	161
	Citas bibliográficas.....	163
	BIBLIOGRAFÍA	165

CAPÍTULO I

Prolegómeno

1.- Primeras manifestaciones jurídicas.- Jamás podrá saberse cuál fue el primer momento de la historia. La iniciación del pasado siempre estará cubierta de espesa oscuridad y es necesario entonces empezar por los fragmentos de información que a veces, casualmente, se han ido descubriendo. En esta oportunidad, sin embargo, consideramos oportuno empezar estableciendo la diferencia que existe entre las relaciones de poder y las relaciones de Derecho(1). Y al respecto nos permitimos agregar que en la versión española realizada por Vicente Herrero de la "Teoría general del Derecho", Edgar Bodenhimer expone detenida y metódicamente lo que significan estas relaciones utilizando el argumento de "LA VIDA Y LAS EXTRAÑAS Y SORPRENDENTES AVENTURAS DE ROBINSON CRUSOE", escrito por Daniel Defoe, en la cual, después de un naufragio, que arrojó a Robinson en una isla deshabitada y pasado algún tiempo en que le tocó acudir a diversos medios para conservar la vida, el protagonista libró de la muerte a un joven indígena que estaba a punto de ser sacrificado y devorado por un grupo de antropófagos. Cuando éstos huyeron atestados de pavor por la intervención armada de Crusoe, Viernes –que así llamó aquél al indígena– dio lugar a ostensibles manifestaciones de vasallaje, inclusive colocando sobre su cabeza el pie de su libertador, no exigiendo ninguna compensación por el total y completo vínculo de sumisión y dependencia que ofrecía.

Un segundo caso tuvo lugar algún tiempo después: el Capitán de un barco iba a ser abandonado por la tripulación sublevada también fue salvado por Crusoe. Este prometió liberarlo y ayudarlo a recobrar el barco con la condición de que se sometiera completamente a su autoridad mientras estuviera en la isla y lo llevara a Inglaterra sin cobrarle pasaje. El Capitán aceptó y se cumplió el contrato.

Teoría general del derecho



En la presente obra se desarrolla gran parte de la teoría general del derecho, que ha sido expuesta a través del tiempo.

El autor ha agregado comentarios sobre temas que, aunque no corresponden específicamente al desarrollo del derecho, sí tienen que ver con la aplicación del mismo en determinados e importantes momentos históricos. Tal, por ejemplo, la ejecución de Cristo que es utilizada por el autor para estudiar, no sólo apartes del ordenamiento jurídico romano sino también la ley penal judía en esa misma época, de gran trascendencia en la historia del mundo.

El uso de anécdotas en las que figuran conocidos personajes de la historia, es otro de los recursos del autor para refrescar los sucesos estudiados.

Área: Ciencias Políticas
Colección: Derecho

ECO E
EDICIONES

www.ecoediciones.com

ISBN 978-958-648-750-4

