

LA MODERNIZACIÓN DEL DERECHO PRIVADO EN COLOMBIA

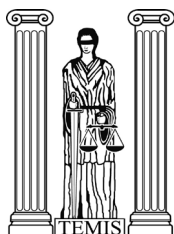
CODIFICACIÓN, DISPERSIÓN LEGISLATIVA,
DESCODIFICACIÓN Y RECODIFICACIÓN
DEL DERECHO CIVIL Y COMERCIAL

CARLOS IGNACIO JARAMILLO J.

Catedrático, Ex Decano Académico de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Javeriana y Miembro de su Grupo de Investigación en Derecho Privado. Ex Magistrado de la Corte Suprema de Justicia (Sala Civil). Doctor en Derecho por la Universidad de Salamanca (*Doctor Europeus*). *Magister* en Derecho y Economía de Seguros, Universidad Católica de Lovaina (Bélgica). Arbitro nacional e internacional, Miembro de Número de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, Miembro del Instituto Colombiano de Responsabilidad Civil y del Estado, IARCE, Miembro y fundador de la Red *Ius Civile Salmanticense* (Academia Salmantina de Civilistas Latinoamericanos), Miembro fundador y miembro de honor de la Asociación Iberoamericana de Derecho Privado, Miembro del *Centro di Studi Guiridici sui Diritti dei Consumatori* de la Universidad de Perugia y Socio Honorario de la *Società italiana degli Studiosi del Diritto Civile, SISDiC*.

Prólogo

PROFESOR JOSÉ ALEJANDRO BONIVENTO FERNÁNDEZ



CEDEP | Centro de Estudios
de Derecho Privado



ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Colección Ensayos	XI
El Autor	XV
Presentación	XXIII
Prólogo.....	XXXV

CAPÍTULO I

DELIMITACIÓN GENERAL DEL TEMA Y ADVERTENCIA PRELIMINAR

1. Delimitación general del tema	1
2. Advertencia preliminar	6

CAPÍTULO II

LA CODIFICACIÓN DEL DERECHO

1. Generalidades y distinción con otras metodologías, instrumentos y estructuras próximas: la legislación, la recopilación, el Código y la Codificación.....	17
2. Alcance propio y significado preliminar del vocablo y del método de la "codificación" del Derecho.....	24
3. Objetivos cardinales y rasgos generales de la codificación del Derecho. Sumario análisis histórico y proyección ulterior y contemporánea	32

CAPÍTULO III

LA DISPERSIÓN LEGISLATIVA Y LA DESCODIFICACIÓN DEL DERECHO. LA ULTERIOR EROSIÓN Y LA DISTORSIÓN DE LOS CÓDIGOS

1. Generalidades	41
------------------------	----

2. Aproximación a la dispersión y a la atomización normativas y descripción de sus primordiales secuelas: el desorden, la contradicción, la “inflación” legislativa, la quiebra de la seguridad jurídica, y la descodificación.....	45
3. Contradicciones, perplejidades, distorsiones y reflexiones emergentes de la dispersión legislativa, del fenómeno de la descodificación, de la correlativa pérdida de la centralidad inherente a los códigos de primera generación y de la regla según la cual “la ignorancia de las leyes no sirve de excusa”	60
A) Aproximación general	60
B) Incidencia directa de la dispersión normativa y de la descodificación en la seguridad jurídica, en la preservación de un orden justo, en el respeto de la dignidad humana, y en otros valores democráticos que inspiran la codificación. Balance	65
C) Balance general	73

CAPÍTULO IV

LA RECODIFICACIÓN DEL DERECHO. EL RETORNO A LOS PRINCIPIOS CODICÍSTICOS ESENCIALES Y LA REGENERACIÓN DEL TEJIDO LEGISLATIVO

1. Generalidades	79
2. Pervivencia, revitalización de la codificación y vigencia individual de los códigos en el nuevo milenio, en particular en el ámbito del Derecho privado. Aproximación a su recodificación y modernización	82
3. Alcance, extensión y significado general de la recodificación del Derecho privado. Somera referencia a la “incodificación”, al influjo directo de la Constitución y a la unificación del Derecho civil y comercial.....	103
A) Alcance, extensión y significado general de la recodificación del Derecho privado. Somera referencia a la “incodificación”	103
B) Influjos directos y envolventes de la Constitución en el proceso de recodificación del Derecho, en particular del Derecho privado	113
C) Breve mención a la unificación del Derecho privado: Derecho civil y comercial, un genuino “desiderátum”	131

CAPÍTULO V

VIGENCIA DE LA RECODIFICACIÓN COMO MECANISMO
DE MODERNIZACIÓN DEL DERECHO PRIVADO

	PÁG.
1. Tendencia general alrededor de la conveniencia de la recodificación y somero señalamiento de otras opciones específicas de fijación del Derecho. Recapitulación.....	149
2. Opiniones favorables y desfavorables a la recodificación: doctrinales y legislativas. Reiteración de nuestra opinión	157
A) Algunas opiniones favorables a la recodificación: doctrinales y legislativas.....	157
B) Algunas opiniones desfavorables a la recodificación y referencia a otras que estiman que no es oportuna en la actualidad, aunque sí es conveniente su modernización	168
C) Refrendación general y ampliación de nuestra opinión. Somera valoración individual de las opiniones críticas formuladas a la recodificación del Derecho privado.....	176
a) Refrendación general y ampliación de nuestra opinión	176
b) Somera valoración de las opiniones críticas y desfavorables formuladas respecto a la recodificación del Derecho privado	186

CAPÍTULO VI

LA RACIONALIZACIÓN Y LA MODERNIZACIÓN
COMO OBJETIVOS DE LA CODIFICACIÓN
Y DE LA RECODIFICACION DEL DERECHO PRIVADO.
EXPERIENCIA INTERNACIONAL Y NACIONAL

1. Generalidades	193
2. La racionalización del Derecho. Escrutinio de algunos mecanismos de racionalización y su proyección en el Derecho comparado y en el Derecho colombiano. Recodificación y recopilación de la legislación dispersa y atomizada.....	207
3. Racionalización del Derecho positivo y modelos preexistentes en el Derecho continental. La Codificación-innovación y 'codificación de Derecho constante'. Experiencia internacional, en especial la española, la francesa y la colombiana	209
A) Generalidades	209

B) La 'codificación-innovación' y 'codificación de Derecho constante'. La 'Comisión General de Codificación' española y la 'Comisión Superior de Codificación' francesa	212
a) La 'Comisión General de Codificación' española y la 'Comisión Superior de Codificación' francesa.....	212
b) Sumario balance de ambos esquemas.....	221
c) Otras experiencias.....	223
C) Aproximación a una propuesta de carácter general en el Derecho colombiano	235
4. La adopción razonable y conexas de leyes especiales posteriores a la recodificación, y el empleo responsable del mecanismo de la derogación expresa. La transparencia y la eficiencia en la función legislativa.....	239

CAPÍTULO VII

'PAUTAS' PARA LA MODERNIZACIÓN DEL DERECHO CIVIL Y COMERCIAL EN COLOMBIA MEDIANTE UNA NUEVA Y UNIFICADA CODIFICACIÓN	247
--	-----

CAPÍTULO VIII

REFERENCIAS TANGENCIALES AL CONTENIDO
DEL 'PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL' PRESENTADO
POR LA UNIVERSIDAD NACIONAL DE COLOMBIA

1. Generalidades	273
2. Aproximación al libro I. Parte general.....	275
3. Aproximación al libro II. De los bienes.....	279
4. Aproximación al Libro III. De las obligaciones	282
5. Aproximación al Libro IV. De los contratos.....	304
6. Aproximación a los Libros V y VI. Derecho de familia y Sucesión por causa de muerte.....	306

CAPÍTULO IX

A MANERA DE COMPENDIO	315
-----------------------------	-----

CAPÍTULO X

CONCLUSIONES PROVISIONALES	327
----------------------------------	-----

Bibliografía	343
Índice de autores	357
Índice de materias	361