

Unidad II. Las Fuentes del Derecho

+ Sección 1. Las Fuentes del Derecho Objetivo

- Tema 2. Otras Fuentes del Derecho Objetivo



Jurispito



Sección 1. Las Fuentes del Derecho Objetivo

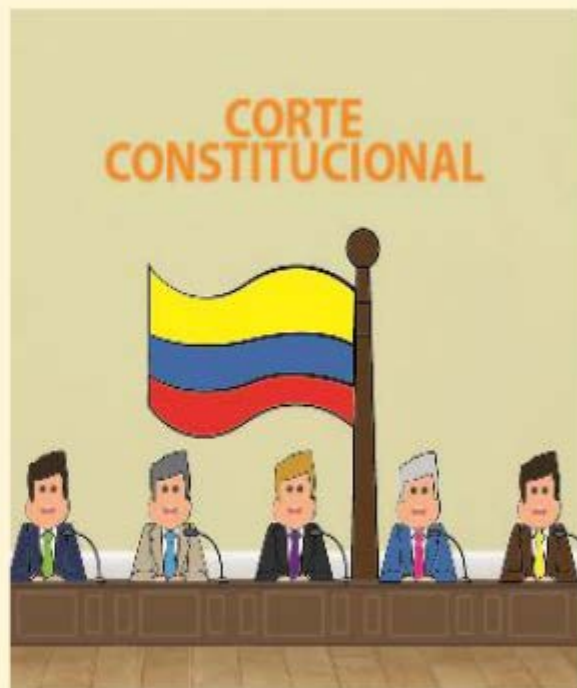
Tema 2. Otras Fuentes del Derecho Objetivo

Temas Centrales:

- ♦ La Jurisprudencia
- ♦ La Doctrina
- ♦ La Costumbre
- ♦ Los Principios Generales del Derecho
- ♦ La Equidad
- ♦ La Analogía

2. La Jurisprudencia (1)

- ♦ En sentido simple, la jurisprudencia son los *fallos o sentencias de los jueces en general*, quienes son los encargados de aplicar las normas jurídicas a los casos particulares que se presenten para su juzgamiento.
- ♦ De acuerdo a lo estudiado, los jueces toman en cuenta el *supuesto de hecho (A)* y lo comparan con el *contenido de las normas (B)* para determinar si existe o no correspondencia, si existe o no incumplimiento, y en caso afirmativo (o sea, *si no es B*), establecen el efecto o la consecuencia jurídica correspondiente (C).
- ♦ En sentido más preciso, la jurisprudencia viene a ser "*un conjunto de sentencias proferidas por los tribunales de justicia y que guardan correspondencia entre ellas sobre un tema determinado*", o sea que se repiten en sus fundamentos jurídicos, en su interpretación normativa y en su aplicación.
- ♦ De esta forma, la jurisprudencia le sirve de orientación y de parámetro a todos los jueces de un país para la aplicación de las normas en los casos que les corresponde juzgar.



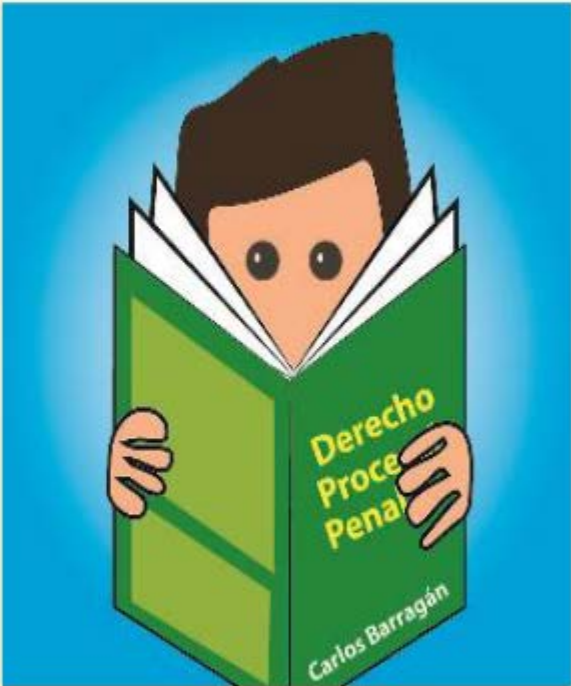
2. La Jurisprudencia (2)

Conviene revisar la Estructura de la Administración de Justicia en Colombia:

- ♦ Jurisdicción Constitucional (Protección de derechos y de normas constitucionales)
 - *Corte Constitucional*
- ♦ Jurisdicción Ordinaria (Penal, Civil y Comercial, Laboral y de Familia)
 - *Corte Suprema de Justicia*
 - Tribunales Superiores de Distrito (1 en cada departamento de Colombia)
 - Jueces de Circuito (en los municipios principales)
 - ♦ Jueces Municipales y Jueces Promiscuos Municipales
- ♦ Jurisdicción Contencioso - Administrativa (Conflictos con y entre entidades estatales)
 - *Consejo de Estado*
 - Tribunales Superiores de lo Contencioso Administrativo (1 por departamento)
 - Jueces Administrativos
- ♦ Rama de la Judicatura (Asuntos disciplinarios)
 - *Consejo Superior de la Judicatura*
 - Tribunales Superiores de la Judicatura (1 por departamento)
- ♦ NOTA: Quienes crean jurisprudencia son las Cortes y los Tribunales.

3. La Doctrina

- La doctrina jurídica está conformada por los conceptos, las teorías y las investigaciones de los juristas y los estudiosos del derecho sobre un tema general o específico en algún campo del mundo jurídico.
- No se trata de una fuente oficial, puesto que no resulta obligatoria para los jueces, pero resulta innegable que es una fuente en el sentido de *que le otorga criterios al juez para la aplicación de la norma*, lo mismo que para los magistrados de los tribunales y las cortes.
- Así puede afirmarse que la doctrina viene a ser la fuentes de la jurisprudencia, y de allí su importancia. Muchos autores, o sea doctrinantes, pueden desempeñar cargos de magistrados en los tribunales y las cortes.
- Cualquier libro, revista, documento, ya sea físico o virtual, que esté publicado por un autor sobre cualquier tema del derecho, constituye *doctrina jurídica*. Es así como tenemos tratadistas del derecho constitucional, del derecho administrativo, del derecho penal, del derecho civil, del derecho de familia, del derecho comercial, del tema de la propiedad industrial, de los derechos de autor, etc.



4. La Costumbre (1)

- La costumbre puede definirse como una práctica pública, uniforme y generalizada en algún aspecto de las interacciones civiles o comerciales de una ciudad, de una región o del país entero.
- La costumbre es una fuente formal del derecho, por formar parte de lo que se conoce como el *derecho consuetudinario*, constituido por normas jurídicas no escritas pero vigentes por ser realizadas en forma *pública, repetida y obligatoria* en un determinado país, región o localidad.
- Lo que hoy conocemos como *derecho comercial o mercantil* tuvo origen consuetudinario, por las prácticas de comerciantes y mercaderes. De allí nació, por ejemplo, la *letra de cambio* como un mecanismo para darle certeza y flexibilidad a los negocios. Hoy en día la costumbre comercial es reconocida por la misma legislación y tiene fuerza de ley en muchos casos.
- La costumbre para que tenga validez debe cumplir algunos requisitos esenciales: debe ser *pública, uniforme, reiterada, vigente, conforme a derecho y con sentido de obligatoriedad*.



4. La Costumbre (2)

Según el lugar de su vigencia pueden existir:

- Costumbres Locales: vigentes en una región o localidad y son certificadas por las Cámaras de Comercio.
- Costumbres Generales: o costumbres nacionales, conocidas u observadas en todo el territorio nacional.
- Costumbres Extranjeras: las practicadas y vigentes en otro país.
- Costumbres Internacionales: las practicadas y vigentes en varios países.

La costumbre tiene 3 funciones principales:

- Función Normativa: Cuando la costumbre pasa a llenar un vacío legal o normativo, o sea cuando no existe norma aplicable y existe una costumbre que la suple.
- Función Interpretativa: Cuando la costumbre sirve para entender el sentido de algunas frases técnicas, por ejemplo del comercio, y para interpretar los actos y contratos realizados por los particulares.
- Función Integradora: Cuando la misma ley remite expresamente a la costumbre, por lo que esta complementa la norma.
- Una costumbre debe ser probada, entre otras cosas para que pueda ser aplicable en la resolución de un caso judicial, lo que puede hacerse por testimonios, por decisiones judiciales y por certificaciones de la Cámara de Comercio local.



5. Principios Generales del Derecho (1)

- ♦ Los *Principios Generales del Derecho* pueden definirse como una serie de enunciados normativos de breve extensión, en el estilo de máximas o proverbios, de carácter general y que sirven de fundamento a enunciados normativos particulares.
- ♦ Son utilizados por doctrinantes, juristas, legisladores, jueces, con los siguientes fines:
 - De creación de normas jurídicas;
 - De interpretación de normas de dudosa aplicación
 - De integración de normas y derechos para llenar vacíos.
- ♦ Estos principios pueden o no estar formalmente integrados en la *legislación positiva*, pero son reconocidos generalmente por las normas constitucionales como sucede en Colombia, por lo que se consideran una fuente formal y autónoma del Derecho.
- ♦ Características: Son lógicos, éticos y racionales, son abstractos y generales.



5. Principios Generales del Derecho (2)

Algunos ejemplos de principios generales del derecho:

♦ De carácter general:

- La ignorancia de la ley no sirve de excusa (o la ignorancia de la ley no exime de su cumplimiento)
- Nadie puede alegar su propia culpa en su favor.
- La prueba es el derecho.
- Quien puede lo más, puede lo menos.
- Nadie está obligado a lo imposible.
- Se presume ignorancia si no se prueba ciencia.
- Lo que no está prohibido, está permitido.
- No se puede ser juez y parte de una misma causa.

♦ De carácter penal:

- No hay delito sin ley, no hay pena sin ley.
- Nadie puede ser juzgado dos veces por el mismo hecho.
- Nadie tiene derecho a hacerse justicia por su propia mano.

♦ De carácter civil:

- Los hechos negativos no necesitan probarse.
- Lo accesorio sigue la suerte de lo principal.
- Nadie debe enriquecerse con daño de otro.
- El que no hace lo que debe, hace lo que no debe.
- Es vana la acción de un acreedor si la excluye la pobreza del deudor.

6. La Equidad

- ♦ La equidad es la aplicación de la norma jurídica al caso concreto, teniendo en cuenta las circunstancias particulares que no podían ser tomadas en cuenta por el legislador.
- ♦ En otros términos, la equidad es la combinación de dos principios: el de la *justicia* y el de la *igualdad*.
- ♦ Se discute *si es o no una fuente formal del derecho*, porque se afirma que es, más bien, uno de los principios generales del derecho que expresa que en todos los asuntos debe tenerse en cuenta la equidad. Sin embargo, la equidad cumple con la función de *"integración de los principios generales del derecho"*, por lo que se considera una *fuentes independiente*.
- ♦ Inclusive, un principio general del derecho, dice que *"el máximo de justicia genera una injusticia"*, o sea, genera una situación que no es equitativa.
- ♦ Su función es la de complementar a la ley general, para que el juez tome en cuenta las circunstancias especiales de cada caso, sobre todo, orientado a favorecer a los más débiles en las relaciones jurídicas, a los más vulnerables.



7. La Analogía

- ♦ La analogía es la aplicación de una norma jurídica a una situación no contemplada por ella, pero que resulta siendo similar, basada en el principio de que *"cuando existe la misma razón, debe existir igual disposición"*.
- ♦ Por lo tanto, al no existir ninguna otra fuente del derecho aplicable: ni *norma jurídica*, ni *jurisprudencia*, ni *costumbre* aplicable a un caso concreto, la analogía cumple la función esencial de llenar ese vacío -esa laguna normativa-, porque ningún caso puede quedar sin resolverse.
- ♦ La analogía puede ser aplicable en diversos campos del derecho, en el civil, en el comercial, en el laboral, pero nunca en *materia penal*, porque el principio de *tipicidad* o de *legalidad* es estricto y absoluto, o sea que si no existe una norma que contemple una conducta como delito con la pena correspondiente, no puede aplicarse esa norma a una conducta similar.
- ♦ En cambio, en otras ramas del derecho la analogía es necesaria.



Las Fuentes del Derecho Objetivo

Las 7 fuentes del derecho objetivo reconocidas por la generalidad de los autores

Answer Clues

Conjunto de sentencias de los tribunales judiciales sobre un tema

Regla de comportamiento obligatoria, que impone deberes y derechos

Sentencias breves en

Remaining Words: 7
Attempts: 0/3

T	I	C	O	O	M	F	L	O	D	R	M	I	E	Y	H	A
K	P	D	Q	T	X	B	N	S	T	H	S	M	J	O	U	N
Z	R	P	S	K	Z	D	C	U	V	R	K	X	X	W	R	A
E	I	J	R	E	Y	Q	W	R	V	N	A	O	U	W	A	L
Q	N	C	O	S	T	U	M	B	R	E	S	P	C	Z	V	O
U	C	A	G	B	C	C	J	W	A	O	B	U	J	Q	B	G
I	I	N	N	O	R	M	A	J	U	R	I	D	I	C	A	I
D	P	J	U	R	I	S	P	R	U	D	E	N	C	I	A	A
A	I	U	R	D	S	S	Y	J	G	C	G	E	L	J	L	M
D	O	C	T	R	I	N	A	O	F	F	L	P	W	K	N	U
R	S	E	S	Z	V	P	F	P	P	A	J	C	N	S	C	V
G	D	M	O	P	G	K	W	Y	D	J	Z	T	C	U	K	O

Click the first and last letter
of the word to make a selection.



Opción múltiple

Pregunta 1 de 5

¿Cuál es el significado de la *jurisprudencia*?

- ☐ A) Conjunto de sentencias de los tribunales de justicia sobre un mismo tema
- ☐ B) Aplicación de una norma a un caso no contemplado en ella
- ☐ C) Práctica pública, uniforme y generalizada en algún campo del derecho
- ☐ D) Conceptos, teorías de los estudiosos del derecho

Responder

Borrar

Atrás

Siguiente

Verdadero/falso

Pregunta 2 de 5

La *doctrina* es cualquier libro, revista, documento, físico o virtual, publicado por un autor sobre cualquier tema del derecho.

- ☐ A) Verdadero
- ☐ B) Falso

Responder

Borrar

Atrás

Siguiente



Opción múltiple

Pregunta 3 de 5

¿Cuál de las siguientes fuentes del derecho tuvo origen en las prácticas de los mercaderes en sus negocios?

- ☐ A) La norma jurídica
- ☐ B) La jurisprudencia
- ☐ C) La doctrina
- ☐ D) La costumbre

Responder

Borrar

Atrás

Siguiente

Opción múltiple

Pregunta 4 de 5

¿Cuál de las siguientes fuentes del derecho está constituida por enunciados normativos de carácter general?

- ☐ A) La analogía
- ☐ B) La equidad
- ☐ C) Las normas jurídicas
- ☐ D) Los principios generales del derecho

Responder

Borrar

Atrás

Siguiente

Asociación

Pregunta 5 de 5

Asocie los siguientes elementos:

Columna 2

- ▼ Doctrina
- ▼ Equidad
- ▼ Jurisprudencia
- ▼ Costumbre
- ▼ Analogía

Columna 1

- A) Aplicación de la norma al caso concreto
- B) Aplicación de una norma a un caso no previsto
- C) Práctica pública, uniforme y reiterada
- D) Conjunto de sentencias de tribunales de justicia
- E) Conceptos y teorías de estudiosos del derecho

Responder

Borrar

Atrás

Siguiente