

# ÍNDICE GENERAL

## Primera parte **LA UNIÓN MARITAL HETEROSEXUAL**

Introducción.....	9
-------------------	---

### Capítulo I **La unión marital de hecho**

I. Conceptos .....	19
II. Naturaleza jurídica de la unión marital de hecho .....	20
1. Es un hecho jurídico capaz de producir efectos entre compañeros permanentes .....	23
2. Es una institución de derecho privado .....	24
3. Es un hecho jurídico familiar especial.....	24
4. Es una entidad autónoma de rango legal con independencia de un régimen patrimonial.....	24
5. Es un hecho jurídico familiar.....	25
6. Es una especie de matrimonio de hecho .....	25
III. Elementos esenciales de la unión marital de hecho.....	25
1. Pareja formada por un hombre y una mujer .....	26
2. Comunidad de vida.....	26
3. Comunidad de vida permanente .....	28
4. Comunidad de vida singular.....	29

### Capítulo II **Prueba de existencia de la unión marital de hecho**

I. Declaración de existencia de la unión marital de hecho .....	31
II. Medios ordinarios de prueba.....	35
III. Sistema mixto probatorio.....	36
1. Interrogatorio de parte extraprocesal y procesal .....	38
2. Prueba testimonial.....	41
3. Contrainterrogatorio .....	44

4. Prueba documental .....	45
5. Prueba indiciaria .....	47
6. Conducta procesal de las partes.....	49

### Capítulo III

#### **Efectos civiles de las uniones maritales heterosexuales**

I. Obligaciones y derechos entre compañeros permanentes heterosexuales .....	53
II. Efectos personales.....	54
1. El débito conyugal .....	54
2. La fidelidad.....	55
3. El respeto mutuo .....	56
4. Alimentos .....	56
5. Pretensión de alimentos en demanda ordinaria de existencia de unión marital, de existencia de sociedad patrimonial, disolución y liquidación .....	59
6. Ayuda y socorro moral-material .....	60
III. Efectos económicos .....	63
IV. Otros efectos .....	63
1. Protección del Estado a la familia de hecho.....	63
2. Estado civil de “compañero permanente” .....	64
3. Fuentes del estado civil de las personas.....	65
4. Estado civil de casado-estado civil de compañero permanente .....	68
5. Presunciones de paternidad y maternidad en la unión marital de hecho .....	73
5.1. Presunciones de paternidad y maternidad entre compañeros permanentes: Ley 1060 de 26 de julio de 2006 .....	74
5.2. Impugnación de la paternidad del hijo nacido dentro de la unión marital de hecho .....	77
5.3. Aplicación de las presunciones de paternidad o maternidad en la unión marital de hecho .....	78
5.4. Aplicación de la Ley 721 de 2001 en procesos de investigación o impugnación de paternidad extramatrimonial.....	79

6. Sistema probatorio de la filiación natural o extramatrimonial.....	80
6.1. Procedimiento especial preferente.....	80
6.2. Procedimiento ordinario, común o mixto.....	80
7. Prelación de la prueba genética de ADN en procesos de investigación o impugnación de la paternidad .....	81
8. El compañero o compañera permanente puede ejercer, entre otras, las siguientes acciones.....	82
8.1. Indemnización de perjuicios .....	82
8.2. Acción de reparación directa-condiciones .....	86
9. Situaciones de la condición de compañero-a permanente .....	87
9.1. Declaración judicial de existencia de la unión marital, de la sociedad patrimonial, disolución y liquidación .....	89
9.2. Proceso ordinario de existencia de unión marital de hecho .....	91
9.3. Suspensión de la partición .....	92
9.4. Acción pro socio del concubino o concubina-sociedad de hecho .....	93
9.5. Fenómeno de la simulación .....	102
9.6. Acción de simulación entre compañeros permanentes.....	103
9.7. Registro de la demanda.....	105
9.8. Simulación absoluta.....	106
9.9. Simulación relativa .....	107
10. Pensión de sobrevivientes .....	108
11. Afectación de inmuebles a vivienda familiar .....	110
12. Contrato consensual o negocio jurídico bilateral .....	113

#### Capítulo IV

### **Régimen patrimonial en las uniones maritales heterosexuales**

I. Sociedad de hecho, sociedad patrimonial y sociedad conyugal.....	117
1. Concepto de sociedad.....	117
2. Sociedad de hecho y por los hechos .....	117

3. Sociedad de hecho entre concubinos.....	118
3.1. Conformación.....	118
3.2. Liquidación de la sociedad de hecho.....	121
4. Sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	122
5. Sociedad conyugal .....	125
5.1. Nacimiento .....	125
5.2. Características especiales de la sociedad conyugal .....	127
II. La sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	128
III. Presunción de existencia de sociedad patrimonial.....	130
IV. Declaración de existencia de sociedad patrimonial por mutuo consentimiento ante notario .....	134
V. Nulidad del acto notarial de existencia de sociedad patrimonial .....	138
VI. Bienes de la sociedad patrimonial.....	140
1. Régimen de bienes de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes.....	140
2. Presunciones .....	141
3. Medios o instrumentos de producción de bienes sociales.....	143
VII. Disolución de la sociedad patrimonial .....	147
1. Formas de disolución de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes.....	147
1.1. Por mutuo consentimiento de los compañeros permanentes elevado a escritura pública ante notario .....	147
a) Análisis.....	147
b) Partición adicional.....	148
c) Declaración de existencia de sociedad patrimonial.....	149
1.2. Por sentencia judicial .....	150
2. Causales de disolución judicial de la sociedad patrimonial.....	151
2.1. La violencia y el trato cruel.....	153

2.2. Incumplimiento injustificado de los deberes de compañeros permanentes y padres .....	155
2.3. La embriaguez habitual .....	156
2.4. Enfermedad o anormalidad incurable .....	156
2.5. Conducta corruptora .....	157
2.6. Por la muerte de uno o ambos compañeros.....	158
a) Legitimación sustantiva para demandar la apertura de la sucesión .....	159
b) Solicitud de reconocimiento del compañero o compañera permanente para intervenir en el proceso sucesorio .....	159
c) Falta de prueba de existencia de la unión marital de hecho y de la sociedad patrimonial .....	160
d) Liquidación de la sociedad patrimonial en proceso de sucesión mediante declaración de existencia de la sociedad hecha en notaría o centro de conciliación .....	161
VIII. Liquidación judicial de la sociedad patrimonial.....	162
1. Disolución y liquidación de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	162
1.1. Trámite procesal .....	162
1.2. Nombramiento de liquidador de la sociedad patrimonial .....	163
1.3. Liquidación de la sociedad patrimonial por causa de muerte .....	164
1.4. Aspecto sustancial .....	166
2. Régimen legal de bienes de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	166
3. Deudas de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	169
4. Administración ordinaria de los bienes de la sociedad patrimonial.....	170
5. Administración extraordinaria de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual .....	171

6. Partición de gananciales .....	172
7. Incidente de exclusión de bienes propios.....	172
8. Demanda de existencia de unión marital y sociedad patrimonial heterosexuales y homosexuales .....	173
8.1. Relación de bienes sociales .....	173
8.2. Presunción legal de propiedad .....	173
8.3. Relación de bienes sociales en la sentencia .....	176
8.4. Inclusión de compensaciones y recompensas .....	178
8.5. Procesos de existencia de sociedad de hecho entre concubinos y sociedad patrimonial entre compañeros permanentes.....	180
IX. Porción marital de compañero permanente .....	182
1. Origen .....	182
2. Ilegal la exigencia de dos años de convivencia .....	185
3. Régimen jurídico de la porción de compañero-a permanente .....	187
4. Liquidación de la porción de compañero-a sobreviviente .....	189
X. Prescripción de las acciones de disolución y liquidación.....	190
1. Origen de la palabra “prescripción” .....	190
2. Efectos de la prescripción.....	191
3. Condiciones para la aplicación de la prescripción extintiva .....	192
4. Prescripción de las acciones de disolución y liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	192
5. Iniciación del término de prescripción de las acciones de disolución y liquidación.....	193
6. Alegación de la prescripción.....	195
7. Oportunidad y forma de alegar la prescripción .....	195
8. Suspensión de la prescripción extintiva .....	196
9. Interrupción de la prescripción extintiva.....	198
10. Interrupción de la prescripción extintiva de derechos y acciones de disolución y liquidación de la sociedad patrimonial.....	198

11. Fundamento de la prescripción extintiva .....	199
12. Críticas al término o plazo de la “prescripción” del art. 8º -Ley 54 de 1990 .....	200
XI. Las capitulaciones maritales .....	201
1. Naturaleza jurídica de las capitulaciones maritales .....	201
2. Época de constitución de las capitulaciones maritales .....	203
3. Eficacia de las capitulaciones maritales.....	204
4. Sistemas de regulación económica de la sociedad patrimonial .....	205
4.1. Contrato de capitulaciones maritales .....	205
4.2. Contrato de capitulaciones maritales total o absoluto .....	206
4.3. Sistema o régimen de sociedad patrimonial .....	206

#### Capítulo V

### **Adopción extramatrimonial**

I. Adopción por compañeros permanentes.....	209
II. Régimen de la adopción.....	209
1. Actuación procesal.....	209
2. Reglas especiales del procedimiento de adopción.....	210
3. Adopción conjunta por compañeros permanentes .....	210
4. Período de dos años de duración de la unión marital.....	213

#### Segunda parte

### **LA UNIÓN MARITAL HOMOSEXUAL**

Introducción.....	217
-------------------	-----

#### Capítulo VI

### **La unión marital de hecho homosexual**

I. Conceptos .....	221
II. Naturaleza jurídica de la unión marital de hecho .....	222
III. Elementos esenciales de la unión marital de hecho.....	224
1. Pareja formada por dos hombres o dos mujeres .....	225

2. Comunidad de vida .....	225
3. Comunidad de vida permanente .....	226
4. Comunidad de vida singular .....	227
IV. Prueba de existencia de la unión marital de hecho homosexual .....	228
1. Declaración de existencia de la unión marital de hecho .....	228
2. Medios ordinarios de prueba.....	232
3. Sistema mixto probatorio.....	232
3.1. Interrogatorio de parte extraprocesal y procesal .....	234
3.2. Prueba testimonial .....	237
3.3. Contrainterrogatorio .....	240
3.4. Prueba documental .....	241
3.5. Prueba indiciaria .....	243
3.6. Conducta procesal de las partes .....	244
a) Incumplir el principio de la carga de explicitación o <i>onus explanandi</i> en los escritos de demanda y contestación .....	244
b) Contenido y modalidad de los escritos de demanda, contestación y alegatos .....	244
c) Contestación en forma genérica y confusa de la demanda.....	244
d) Falta de contestación o contestación deficiente de la demanda .....	245
e) Inactividad probatoria.....	246
f) Obligación del actor de ilustrar al juez.....	246
g) Conductas oclusivas .....	246

## Capítulo VII

### **Efectos civiles de las uniones maritales homosexuales**

I. Obligaciones y derechos entre compañeros permanentes y cónyuges del mismo sexo .....	249
II. Efectos personales.....	250
1. El débito conyugal .....	250

2. La fidelidad .....	250
3. Respeto mutuo .....	251
4. Alimentos.....	252
5. Ayuda y socorro moral-material.....	253
III. Efectos económicos.....	253
IV. Otros efectos.....	253
1. Protección del Estado a la familia de hecho homosexual .....	253
2. Estado civil “compañero permanente” .....	254
3. Fuentes del estado civil de las personas .....	255
4. Estado civil de casado-estado civil de compañero permanente heterosexual u homosexual .....	257
5. Los compañeros permanentes y compañeras permanentes homosexuales, pueden ejercer, entre otras, las siguientes acciones.....	258
5.1. Indemnización de perjuicios .....	258
5.2. Acción de reparación directa-condiciones .....	259
5.3. Declaración judicial de existencia de la unión marital homosexual, de la sociedad patrimonial y disolución .....	262
5.4. Proceso ordinario de existencia de unión marital de hecho .....	264
5.5. Suspensión de la partición .....	265
5.6. Acción pro socio del compañero o compañera permanente homosexual.....	266
5.7. Fenómeno de la simulación .....	269
5.8. Acción de simulación entre compañeros permanentes.....	270
5.9. Registro de la demanda.....	273
5.10. Simulación absoluta.....	273
5.11. Simulación relativa .....	274
6. Pensión de sobrevivientes .....	275
7. Contrato consensual o negocio jurídico bilateral .....	277

## Capítulo VIII

### **Efectos patrimoniales en las uniones de hecho homosexuales**

I. Sociedad de hecho, sociedad patrimonial y sociedad conyugal .....	281
1. Concepto de sociedad .....	281
2. Sociedad de hecho homosexual .....	281
3. Sociedad de hecho entre concubinos.....	282
3.1. Conformación.....	282
3.2. Liquidación de la sociedad de hecho.....	285
4. Sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	286
5. Sociedad conyugal de naturaleza homosexual.....	289
5.1. Nacimiento .....	289
5.2. Características especiales de la sociedad conyugal .....	290
II. Sociedad patrimonial entre compañeros permanentes homosexuales .....	291
III. Presunción de existencia de sociedad patrimonial.....	292
IV. Declaración de existencia de sociedad patrimonial por mutuo consentimiento ante notario.....	296
V. Nulidad del acto notarial de existencia de sociedad patrimonial .....	300
VI. Bienes de la sociedad patrimonial .....	302
1. Régimen de bienes de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes homosexuales .....	302
2. Presunciones .....	303
3. Medios o instrumentos de producción de bienes sociales.....	305
VII. Disolución de la sociedad patrimonial .....	309
1. Formas de disolución de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes del mismo sexo.....	309
2. Por mutuo consentimiento de los compañeros permanentes elevado a escritura pública ante notario .....	309
2.1. Análisis.....	309

2.2. Partición adicional .....	311
2.3. Declaración de existencia de sociedad patrimonial .....	311
2.4. Por sentencia judicial .....	312
3. Causales de disolución judicial de la sociedad patrimonial .....	313
3.1. La violencia y el trato cruel .....	315
3.2. Incumplimiento injustificado de los deberes de compañeros permanentes .....	317
3.3. La embriaguez habitual .....	318
3.4. Enfermedad o anormalidad incurable .....	318
3.5. Conducta corruptora .....	319
3.6. Por la muerte de uno o ambos compañeros.....	319
a) Legitimación sustantiva para demandar la apertura de la sucesión .....	320
b) Falta de prueba de existencia de la unión marital de hecho y de la sociedad patrimonial .....	320
c) Liquidación de la sociedad patrimonial en proceso de sucesión mediante declaración de existencia de la sociedad hecha en notaría o centro de conciliación.....	321
VIII. Liquidación judicial de la sociedad patrimonial homosexual .....	323
1. Disolución y liquidación de la sociedad patrimonial homosexual.....	323
1.1. Trámite procesal .....	323
1.2. Nombramiento de liquidador de la sociedad patrimonial .....	324
1.3. Liquidación de la sociedad patrimonial por causa de muerte.....	324
1.4. Aspecto sustancial .....	327
2. Régimen legal de bienes de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual. ....	327
3. Deudas de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	330

4. De la administración ordinaria de los bienes de la sociedad patrimonial .....	331
5. De la administración extraordinaria de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	332
6. De la partición de gananciales.....	332
7. Incidente de exclusión de bienes propios.....	332
8. Demanda de existencia de unión marital y sociedad patrimonial heterosexuales y homosexuales .....	333
8.1. Relación de bienes sociales .....	333
8.2. Presunción legal de propiedad .....	333
8.3. Relación de bienes sociales en la sentencia .....	334
8.4. Inclusión de compensaciones y recompensas .....	337
8.5. Procesos de existencia de sociedad de hecho entre concubinos y sociedad patrimonial entre compañeros permanentes.....	338
IX. Porción marital o porción de compañero-a permanente.....	340
1. Origen .....	340
2. Ilegal la exigencia de dos años de convivencia .....	343
3. Régimen jurídico de la porción de compañero-a permanente.....	345
4. Liquidación de la porción de compañero-a sobreviviente.....	347
X. Prescripción de las acciones de disolución y liquidación.....	349
1. Origen de la palabra “prescripción” .....	349
2. Efectos de la prescripción.....	349
3. Condiciones para la aplicación de la prescripción extintiva. ....	350
4. Prescripción de las acciones de disolución y liquidación de la sociedad patrimonial entre compañeros permanentes .....	351
5. Iniciación del término de prescripción de las acciones de disolución y liquidación.....	352
6. Alegación de la prescripción.....	353
7. Oportunidad y forma de alegar la prescripción .....	354

8. Suspensión de la prescripción extintiva.....	354
9. Interrupción de la prescripción extintiva de derechos y acciones de disolución y liquidación de la sociedad patrimonial heterosexual y homosexual.....	356
10. Fundamento de la prescripción extintiva .....	357
11. Críticas al término “prescripción” .....	358
XI. Las capitulaciones maritales .....	358
1. Naturaleza jurídica de las capitulaciones maritales entre parejas del mismo sexo .....	358
2. Época de constitución de las capitulaciones maritales .....	361
3. Eficacia de las capitulaciones maritales .....	362
4. Sistemas de regulación económica de la sociedad patrimonial .....	363
4.1. Contrato de capitulaciones maritales entre cónyuges y compañeros del mismo sexo .....	363
4.2. Contrato de capitulaciones maritales total o absoluto .....	363
4.3. Sistema o régimen de sociedad patrimonial.....	364

### Capítulo IX

#### **Adopción entre parejas del mismo sexo**

I. Adopción por parejas del mismo sexo .....	367
II. Régimen de la adopción .....	367
1. Actuación procesal.....	367
2. Reglas especiales del procedimiento de adopción.....	367
3. Adopción conjunta por compañeros o compañeras permanentes del mismo sexo .....	368
4. Prueba de la convivencia o comunidad de vida de compañeros o compañeras permanentes del mismo sexo para fines de la adopción .....	368

### Tercera parte

#### **MODELOS DE DEMANDAS**

1. Poder para demanda de existencia de unión marital de hecho y sociedad patrimonial por muerte .....	373
--	-----

2. Demanda de existencia de unión marital de hecho y sociedad patrimonial, disolución y liquidación por muerte del compañero permanente .....	374
3. Demanda de existencia de unión marital de hecho y sociedad patrimonial, disolución y liquidación, por separación definitiva de los compañeros, incumplimiento de los deberes de compañero permanente, alcoholismo, etc. ....	378
4. Demanda de reconocimiento de compañero-a permanente y liquidación de sociedad patrimonial dentro de proceso de sucesión en curso .....	384
5. Poder para demanda de existencia de sociedad de hecho, liquidación, adjudicación y entrega de bienes .....	385
6. Demanda de existencia de sociedad de hecho, liquidación, adjudicación y entrega de bienes.....	386
7. Poder para demanda de liquidación de sociedad de hecho marital.....	394
8. Demanda de liquidación de sociedad civil de hecho .....	395
9. Minuta para contrato de capitulaciones maritales .....	399
10. Minuta para demanda de adopción .....	401
11. Minuta para demanda de simulación contrato de venta .....	403
12. Modelo de liquidación de sociedad patrimonial por mutuo consentimiento ante notario, previamente disuelta por sentencia. -Art. 5º, Num. 1º de la Ley 54 de 1990 .....	409
Bibliografía.....	415