

# ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN.....	XIX
-------------------	-----

## CAPÍTULO PRIMERO ALIMENTOS

1. SU UBICACIÓN JURÍDICA O EL MARCO JURÍDICO TEÓRICO .....	1
Estructura inicial de la jurisdicción de familia .....	1
1.1. En 1920 comenzó.....	1
1.2. Después se promulgó la Ley 105 de 1922.....	1
1.3. El Decreto 1424 de 1926.....	1
1.4. La Ley 79 de 1926 .....	1
1.5. En 1927 se prevén las reglas del Código Civil.....	1
1.6. Ley 83 de 1946 .....	2
1.7. Ley 24 del 20 de diciembre de 1974.....	2
1.8. La Ley 56 de noviembre 28 de 1988.....	2
1.9. El Código del Menor .....	3
1.10 El Código de la Infancia y la Adolescencia .....	7
2. LEYES .....	7
2.1. <i>Ley Obando, la del 20 de junio de 1853</i> .....	7
2.2. <i>Ley 153 de 1887</i> .....	8
2.3. <i>Ley 45 de 1936</i> .....	9
2.4. <i>Ley 83 de 1946</i> .....	10
2.5. <i>Ley 75 de 1968</i> .....	12
2.6. <i>Decreto 398 de 1969</i> .....	16
3. EN EL CÓDIGO CIVIL .....	16
4. EN EL CÓDIGO JUDICIAL .....	44
5. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL Y CÓDIGO GENERAL DEL PROCESO	45

6. Código Laboral Sustantivo del Trabajo .....	55
7. En el Código Penal .....	57
7.1. De 1890 .....	57
7.2. Decreto 1699 de 1964 .....	60
<b>7.3. En el Código Penal de 1980. De los delitos contra la asistencia alimentaria, capítulo IV.....</b>	<b>60</b>
<b>7.4. En el Decreto 409 de 1971. Código de Procedimiento Penal, libro 3, título 5°, capítulo III. Normas aplicables en procesos por delitos “contra la asistencia familiar” .....</b>	<b>61</b>
7.5. El maestro Antonio Vicente Arenas .....	62
7.6. En el Código Penal vigente.....	68
8. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL.....	70
9. EN LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA .....	71
10. CÓDIGO DE COMERCIO.....	76
11. EN EL CÓDIGO DEL MENOR (DECRETO 2737 DE 1989) .....	76
12. EN EL CÓDIGO DE LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA (CIA). LEY 1098 DE 2006.....	85
13. CONVENCIONES Y DECLARACIONES REFERENTES A LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA .....	92
13.1. Convención sobre los Derechos del Niño .....	92
13.2. Ley 471 de 1998 .....	104
13.3. Ley 449 de 1998 .....	117
13.4. Declaración de los Derechos del Niño .....	129

## CAPÍTULO SEGUNDO

### I. QUÉ ES LA FAMILIA

1. SUS DIVERSOS CONCEPTOS .....	133
1.1. Su noción etimológica .....	133
<b>1.2. En su sentido común o vulgar.....</b>	<b>133</b>
<b>1.3. Para el derecho moderno .....</b>	<b>133</b>

<b>1.4. Desde el punto de vista sociológico.....</b>	<b>134</b>
1.4.1. Una comunidad natural.....	134
1.4.2. Es una comunidad universal.....	135
1.4.3. Con base afectiva.....	135
1.4.4. Influencia formativa.....	135
1.4.5. Importancia social.....	135
1.4.6. Regulación jurídica.....	136
1.5. En sentido psicológico.....	136
1.6. La familia en el sistema relacional.....	138
1.6.1. Aspectos de las teorías de sistemas aplicados a la familia.....	139
1.6.2. La familia como sistema activo que se autogobierna.....	139
1.6.3. La familia como sistema abierto en interacción con otros sistemas.....	140
1.7. La familia funcional, ideal, convencional.....	141
1.7.1. La familia funcional.....	141
1.7.2. La familia ideal.....	143
1.7.3. La familia convencional.....	145

## II. LA FAMILIA EN EL SISTEMA JURÍDICO COLOMBIANO

1. EN LA LEGISLACIÓN CIVIL.....	146
1.1. Consideración general.....	146
1.2. En el sistema jurídico colombiano.....	148
2. EN LA ACTUAL CONSTITUCIÓN.....	150
2.1. En la historia constitucional.....	150
2.2. En la actual Constitución.....	150
2.3. Cómo la norma del artículo 42 consolida la familia como núcleo fundamental de la sociedad.....	154
2.3.1. La familia como institución básica de la sociedad.....	154

2.3.2. Naturaleza y reconocimiento jurídico de la familia .....	155
2.3.3. Igualdad de derechos y deberes.....	155
2.3.4. La familia como titular de derechos fundamentales .....	155
2.3.5. El derecho constitucional prevalente del niño a tener una familia o la familia como derecho del niño .....	156
2.3.6. Obligaciones de la familia .....	156
2.4. Los derechos constitucionales que tienen que ver con la familia son fundamentales .....	157
2.4.1. Criterios para determinar el carácter de los derechos fundamentales para poder reconocerlos .....	157
2.4.2. Su conexión directa con los principios constitucionales .....	158
2.4.3. Su eficacia directa.....	158
2.4.4. Su contenido esencial .....	158
3. CORTE CONSTITUCIONAL: EN LA SENTENCIA C-577 DE 2011 .	159
3.1. Conceptos de familia por adopción, de crianza, monoparentales, ensambladas y su afección a los hijos .....	160
3.1.1. El núcleo fundamental y la necesidad de dotarla de un sustrato natural que le permita satisfacer sus necesidades básicas para desarrollarse .....	162
3.1.2. Intervención del Estado en relaciones familiares biológicas o de crianza y la necesidad de razones que la justifiquen .....	163
3.2. En qué se fundamenta la jurisprudencia constitucional en relación con el concepto de familia .....	164
3.3. La jurisprudencia constitucional cómo advierte la conducta y comportamiento homosexuales, el carácter de manifestaciones, inclinaciones, orientaciones y opciones válidas y legítimas de las personas. Núcleo esencial de los derechos a la personalidad y libre desarrollo, autodeterminación sexual.....	165
3.4. Parejas conformadas por personas del mismo sexo según jurisprudencia constitucional.....	167
3.5. Familia. Carácter flexible .....	169
3.6. Pareja homosexual y el concepto de familia. Protección de parejas homosexuales; reconocimiento constitucional del matrimonio para los heterosexuales no implica la prohibición de prever una institución que favorezca la constitución de la familia integrada por la pareja homosexual.	

Derecho de las personas homosexuales en el ámbito familiar.....	171
3.6.1. Déficit de protección.....	172
3.6.2. Pareja del mismo sexo .....	172
3.7. La regulación de las parejas homosexuales decididas a conformar una familia y su desarrollo concreto no le atañe a la Corte Constitucional sino al Congreso de la República, al que le corresponde legislar para definir medidas de protección de quienes se encuentran en situación de marginamiento .....	174
3.8. Analogía: aplicación en control de constitucionalidad doctrinariamente, y en la práctica se ha aceptado que cuando las circunstancias lo permiten ciertos supuestos de omisión relativa e inconstitucional puedan ser superados mediante la analogía .....	175
3.9. Parejas heterosexuales y homosexuales - No hay un imperativo constitucional de darles tratamiento igual, ya que, a causa de la no semejanza de supuestos, es improcedente la analogía total. Al juez constitucional le corresponde actuar de manera singular, examinar aspectos concretos, ya patrimoniales o personales, siempre que para cada supuesto haya figuras afines en el ordenamiento. Al juez constitucional no le corresponde sustituir la apreciación del legislador ni imponer niveles de protección máximos o ideales.....	177
3.10. La decisión constitucional de reservar a la ley lo relativo a la familia y al matrimonio implica la defensa de un espacio propio que corresponde al legislador, de tal suerte que se impida a otros poderes del Estado desconocerla .....	178
3.11. Regulación del matrimonio. Alcance de la expresión ‘un hombre y una mujer’. Regulación del matrimonio heterosexual. Inaplicación de test estricto de proporcionalidad. Regulación del matrimonio entre heterosexuales. No incurre en omisión legislativa de carácter relativo.....	179
3.12. La regulación del matrimonio entre heterosexuales no viola los tratados internacionales que forman parte del bloque de constitucionalidad... ..	180
3.13. Regulación del matrimonio. Alcance de la expresión ‘de procrear’. Procreación. Definición .....	180
4. LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA FAMILIA.....	183
4.1. La familia no es persona jurídica, es objeto de tutela del derecho .....	183
4.2. En el derecho comparado .....	185
4.3. En el derecho francés.....	189

III. LA FAMILIA. EN PUNTO DEL ANÁLISIS DEL TIPO PENAL QUE REGULA EL CÓDIGO PENAL, VIGENTE, EN SU LIBRO SEGUNDO, PARTE ESPECIAL, “DE LOS DELITOS EN PARTICULAR”, TÍTULO VI, “DELITOS CONTRA LA FAMILIA”, CAPÍTULO CUARTO, “DE LOS DELITOS CONTRA LA ASISTENCIA ALIMENTARIA”, ARTÍCULOS: 233, INASISTENCIA ALIMENTARIA; 234, CIRCUNSTANCIAS DE AGRAVACIÓN PUNITIVA; 235, REITERACIÓN; 236, MALVERSACIÓN Y DILAPIDACIÓN DE BIENES DE FAMILIARES

1. EL ORIGEN DE LA FAMILIA NO ESTÁ EN LOS MECANISMOS ESTATALES, JURÍDICOS O ÉTICOS CREADOS POR PARTE DEL ESTADO DESPUÉS DE QUE ELLA NACE, SINO EN EL AMOR.....	200
2. ANTECEDENTES EN LA PROTECCIÓN A LA FAMILIA A NIVEL NACIONAL.....	204
2.1. El Código Penal de 1890 de manera específica no contenía una agrupación de delitos contra la familia .....	204
2.2. ¿Por qué se le quería quitar la penalidad al adulterio? .....	210
2.3. En la legislación de 1936 .....	211
2.3.1. <i>Falta de lesión jurídica</i> .....	212
2.3.2. <i>La disgregación de la familia</i> .....	212
2.3.3. <i>Ineficacia de la pena</i> .....	213
2.3.4. <i>La pena no evita el adulterio</i> .....	213
2.3.5. <i>El amor no es exigible coercitivamente</i> .....	213
2.3.6. <i>Dificultad de la prueba</i> .....	213
2.3.7. <i>Las sanciones para los adulterios son letra muerta</i> .....	214
2.3.8. <i>La pena se identifica como una venganza privada</i> .....	214
2.3.9. <i>Argumento de autoridad</i> .....	214
2.4. En el derecho civil.....	214

CAPÍTULO TERCERO

I. DE LOS DELITOS CONTRA LA ASISTENCIA ALIMENTARIA

1. LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA, O LOS ALIMENTOS, EN	
---	--

---

GENERAL .....	221
1.1. Sentido etimológico .....	221
1.2. Antecedentes históricos .....	221
1.3. Los romanos.....	222
1.4. En el derecho germano.....	222
1.5. En la legislación española.....	222
1.6. En el derecho canónico.....	223
2. LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA EN COLOMBIA .....	228
2.1. Su origen .....	228
3. FUENTE DE LOS ALIMENTOS.....	230
3.1. La doctrina y la jurisprudencia citada caracterizan la obligación alimentaria de la siguiente manera: .....	231
3.1.1. <i>Es una obligación de tipo civil</i> .....	231
3.1.2. <i>Implica una necesidad actual</i> .....	232
3.2. Definición.....	232
3.3. A cargo de quiénes corre la obligación alimentaria.....	234
3.4. Clasificación de los alimentos .....	234
3.4.1. <i>De acuerdo con su origen, los alimentos se dividen en legales y voluntarios.</i> .....	234
3.4.2. <i>Los alimentos que se deben por la ley</i> .....	235
3.4.3. <i>Según se den mientras se ventila el proceso</i> .....	236
3.5. Contenido de la obligación alimentaria.....	239
3.5.1. <i>El sustento, la comida, el vestido y el alojamiento</i> .....	240
3.5.2. <i>Los gastos de educación, instrucción y formación integral</i> .....	240
3.5.3. <i>La asistencia médica</i> .....	242
3.5.4. <i>La recreación</i> .....	242
3.5.5. <i>Se le deben alimentos a la mujer embarazada</i> .....	246
3.6. Requisitos para pedir alimentos .....	247
3.7. A quiénes se deben alimentos.....	250

3.7.1. Alimentos al cónyuge .....	251
3.7.2. ¿Qué sucede cuando el matrimonio se anula? .....	257
3.7.3. Alimentos a los descendientes .....	265
3.7.4. Alimentos a los ascendientes .....	374
3.7.5. Alimentos a los hermanos legítimos o matrimoniales .....	376
3.7.6. Alimentos al donante .....	376
3.8. Cómo nace, cómo se paga, cómo se tasa y cómo se extingue la obligación .....	378
3.8.1. Cómo nace o cuándo nace .....	378
3.8.2. Cómo se paga .....	381
3.8.3. De forma voluntaria .....	381
3.8.4. Cómo regulará el juez la forma y cuantía .....	381
3.8.5. El juez puede, según lo establece el inciso 9.º del artículo 423, ordenar que el cónyuge obligado a dar los alimentos al otro, por divorcio o separación, preste garantía .....	382
3.8.6. Cómo se tasa .....	383
3.8.7. Cómo se extingue .....	384
3.9. Naturaleza o características de la obligación .....	397
3.9.1. Es personalísima respecto al acreedor .....	398
3.9.2. En relación con el deudor no es del todo personalísima .....	399
3.9.3. Es de orden público .....	300
3.9.4. Es irrenunciable .....	305
3.9.5. Es inembargable .....	306
3.9.6. Es incompensable .....	306
3.9.7. Es imprescriptible .....	307
3.9.8. Es perpetua .....	308
3.9.9. Es recíproca .....	308
3.9.10. Es condicional .....	309
3.9.11. Es variable .....	309



---

3.10. Sanciones por incumplimiento de la obligación .....	309
---	-----

## II. LA OBLIGACIÓN EN EL DERECHO SUCESORAL

1. EN COLOMBIA, EN EL DERECHO SUCESORAL, .....	314
2. PORCIÓN CONYUGAL Y ALIMENTOS.....	323
2.1. Diferencias entre porción conyugal y alimentos.....	325
2.1.1. <i>La porción conyugal no puede asignarse al cónyuge indigno.....</i>	326
2.1.2. <i>La porción conyugal es siempre más cuantiosa.....</i>	326
2.1.3. <i>El derecho a porción conyugal una vez adquirido no se pierde.....</i>	326
2.1.4. <i>La porción conyugal puede transmitirse.....</i>	327

## III. UBICACIÓN JURÍDICA MUY ESPECÍFICA

1. En el Código Civil: artículos 411 a 427 .....	327
1.1. En la legislación penal cuándo ha sido regulado .....	328
1.2. En la Ley 83 de 1946.....	328
1.3. En la Ley 75 de 1968.....	328
1.4. En el Decreto 1699 de 1964 .....	329
1.5. En el Código Penal de 1980 .....	329
1.6. En el Decreto 409 de 1971 .....	330
1.7. El Decreto 2737 de 1989, que es el mismo Código del Menor .....	331
1.8. El Código de la Infancia y la Adolescencia .....	332
1.8.1. <i>Derecho a los alimentos.....</i>	332
1.8.2. <i>Lo que hay que observar para la fijación de la cuota alimentaria..</i>	332
1.8.3. <i>Proceso para reclamar alimentos.....</i>	333
1.9. Medidas especiales para el cumplimiento de la obligación alimentaria .....	335
1.9.1. <i>Acumulación de procesos de alimentos .....</i>	336
1.9.2. <i>Continuidad de la obligación alimentaria .....</i>	336

1.9.3. Prohibición en relación con los alimentos .....	336
1.9.4. Prelación de los créditos por alimentos .....	337
1.9.5. Legitimación especial.....	337

#### IV. ANÁLISIS DE LA DISPOSICIÓN

1. DE LOS DELITOS CONTRA LA ASISTENCIA ALIMENTARIA.....	337
1.1. “Art. 233. Modificado. Ley 1181 de 2007, art. 1. ....	337
1.2. “Artículo 234. CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN PUNITIVA.....	340
1.3. “Artículo 235. REITERACIÓN .....	340
1.4. Artículo 236. MALVERSACIÓN Y DILAPIDACIÓN DE BIENES DE FAMILIARES	340
1.4.1. Adecuación típica .....	343
1.4.2. Elementos generales del tipo .....	345
1.4.3. Los sujetos .....	345
1.4.4. Sujeto activo o el actor .....	345
1.4.5. Sujeto pasivo .....	348
1.4.6. Los objetos .....	349
1.4.7. Objeto material .....	349
1.4.8. Objeto jurídico.....	350
1.4.9. La conducta .....	351
1.4.10. Clasificación del tipo .....	352
1.4.11. Según su estructura .....	352
1.4.12. En cuanto a los sujetos.....	353
1.4.13. En cuanto a su contenido .....	354
1.4.14. Culpabilidad .....	355
1.5. Para el adelantamiento de la acción penal por el delito de inasistencia alimentaria no se requiere previa demanda de alimentos.....	358
1.6. Circunstancia de agravación punitiva .....	366
2. Reiteración .....	367

---

2.1. Descripción y análisis.....	367
3. MALVERSACIÓN Y DILAPIDACIÓN DE BIENES.....	370
3.1. Antecedentes del tipo penal.....	385
3.2. Análisis del tipo frente a su descripción legal.....	386
3.3. El sujeto activo.....	386
3.4. El sujeto pasivo.....	386
3.5. La conducta.....	387
3.6. Los objetos.....	389
3.6.1. Objeto material.....	389
3.6.2. Objeto jurídico.....	390
3.7. Clasificación del tipo.....	391
3.7.1. Según su estructura.....	391
3.7.2. En cuanto al sujeto.....	391
3.7.3. En cuanto a su contenido.....	392
3.7.4. Culpabilidad.....	393
3.8. Conducta.....	394
REFERENCIAS.....	397