

ÍNDICE

Pág.

CAPÍTULO 14

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

I) Generalidades	1
II) Evolución de la responsabilidad del Estado a lo largo de la historia.	3
II.1) El camino hacia el reconocimiento de la responsabilidad estatal.	3
II. 2) Influencia de la jurisprudencia del Consejo de Estado francés .	6
II. 3) La responsabilidad del Estado en la jurisprudencia argentina	7
II.3.a) Primera etapa	9
II.3.b) Segunda etapa	10
II.3.c) Tercer etapa	12
II. 4) Estado actual de la cuestión	14
III) Fundamentos de la responsabilidad del Estado en la doctrina y jurisprudencia	14
1) Fundamentos principales	15
a) Teoría de los riesgos sociales	15
b) Fundamento normativo	16
c) Regla implícita de lógica jurídica	19
d) Los principios del Estado de Derecho	20
2) Fundamentos de menor significación	21
a) Teoría del órgano	21
b) La teoría del enriquecimiento sin causa por parte del Estado ...	23
c) Doctrina del sacrificio especial	24
d) La equidad	25
e) La expropiación por causa de utilidad pública:	26
f) La doctrina de la confianza legítima	28

	Pág.
g) La igualdad ante las cargas públicas	31
h) La igualdad ante la ley	34
i) El fundamento en el bien común	35
j) El afianzamiento de la justicia	35
IV) Presupuestos de la responsabilidad del Estado	36
IV.1) Daño resarcible	37
IV.2) Antijuridicidad del daño	39
IV.2.a) Daños causados por el obrar lícito del Estado	40
IV.2.b) Responsabilidad contractual objetiva	45
IV.2.c) Responsabilidad extracontractual objetiva	47
IV.3) Relación de causalidad adecuada	47
IV.3.a) La extensión del resarcimiento es un problema de relación causal	49
IV.4) Existencia de un factor de atribución de responsabilidad	50
IV.4.I) Nuestro régimen dual sobre responsabilidad civil contractual y extracontractual	56
IV.4.II) Factores objetivos	58
IV.4.II.a) Riesgo creado	58
IV.4.II.a.1) La responsabilidad del Estado y el riesgo creado	58
IV.4.II.a.1.a) La responsabilidad estatal por riesgo en Francia	59
IV.4.II.a.1.b) La cuestión en España	63
IV.4.II.a.1.b.1) Principios generales	64
IV.4.II.a.1.b.2) Ilícitos causados por los agentes de las fuerzas de seguridad o la milicia	66
IV.4.II.a.1.b.3) Policías francos de servicio	68
IV.4.II.a.1.c) La responsabilidad del Estado por riesgo creado en Argentina	70
IV.4.II.a.1.c.1) La responsabilidad del Estado por riesgo en la jurisprudencia argentina	72
IV.4.II.a.1.c.1.a) Actuación de policías o personal de fuerzas de seguridad	72
IV.4.II.a.1.c.1.a.1) Posición negatoria	76
IV.4.II.a.1.c.1.b) Armas y explosivos	77
IV.4.II.a.1.c.1.c) Reeduación de delincuentes	77

	Pág.
IV.4.II.a.1.c.1.d) Caída de árboles	77
IV.4.II.a.1.c.1.e) Calles y rutas	78
IV.4.II.a.1.c.1.f) Accidentes de automotores	80
IV.4.II.a.1.c.1.g) Carreras de caballos	80
IV.4.II.a.1.c.1.h) Guerra o episodios de violencia	80
IV.4.II.a.1.c.1.i) Combustibles y fuentes de energía	81
IV.4.II.a.1.c.1.j) Cosas expuestas a caer	82
IV.4.II.a.1.c.1.k) Ferrocarriles	82
IV.4.II.a.1.c.1.l) Trampolines y piscinas	82
IV.4.II.a.1.c.2) Conclusiones sobre el factor riesgo y su aplicación en el derecho argentino	83
IV.4.II.b) Falta de servicio	84
IV.4.II.b.1) Jurisprudencia argentina en materia de falta de servicio	90
IV.4.II.c) Obligación legal de garantía	91
IV.4.III) Factores subjetivos	93
IV.4.III.a) Dolo	94
IV.4.III.b) Culpa	95
V) Causales de eximición de responsabilidad del Estado	96
VI) Clasificación de diversos supuestos de responsabilidad del Estado	98
VI.1) Responsabilidad civil y responsabilidad administrativa	99
VI.2) Responsabilidad contractual y extracontractual	99
VI) La responsabilidad extracontractual del Estado en el marco jurí- dico del derecho administrativo	103
VI.1) Responsabilidad del Estado por su obrar lícito	104
VI.1.a) Evolución jurisprudencial de la temática	104
VI.1.b) Presupuestos de la responsabilidad estatal por su acti- vidad lícita	109
VI.1.c) La diversidad de supuestos que se pueden plantear	110
VI.1.d) El fundamento de la responsabilidad del Estado por su obrar lícito	112
VI.1.e) Algunos supuestos de responsabilidad extracontractual del Estado por su actividad legítima	114
VI.1.f) La extensión del resarcimiento	116
VI.2) Responsabilidad por actividad ilícita de la Administración ..	118

	Pág.
VII) La responsabilidad del Estado por omisión	120
VIII) Supuestos especiales de la responsabilidad del Estado	126
VIII.1) La responsabilidad del Estado por ejercicio del poder administrador en el ejercicio de su actividad lícita.....	126
1) Responsabilidad por cese de los permisos:	127
2) Responsabilidad por la ejecución de obras públicas	130
3) Responsabilidad por disposiciones monetarias, cambiarias y de comercio exterior	133
VIII.2) La responsabilidad del estado por actividad legislativa ...	136
VIII.2.a) Proemio	136
VIII.2.b) Antecedentes de este supuesto	138
VIII.2.b) Principios constitucionales encontrados que rigen en la materia	140
VIII.2.c) Fundamentos	145
VIII.2.c) Evolución de este supuesto	146
VIII.2.e) Supuestos comprendidos	147
VIII.2.f) Características del daño	152
VIII.2.g) Alcance de la indemnización	155
VIII.2.h) Plazo de prescripción de la acción	163
VIII.3) La responsabilidad del Estado por actividad jurisdiccional	165
VIII.3.a) Generalidades	165
VIII.3.a) Regulación de esta responsabilidad en el ámbito nacional	166
VIII.3.b) El fundamento dado por la doctrina nacional para la responsabilidad por actividad jurisdiccional del Estado	167
VIII.3.c) Carácter excepcional de la responsabilidad por acti- vidad judicial	168
VIII.3.d) Error judicial e irregular funcionamiento	170
VIII.3.d.a) Condena errónea	174
VIII.3.d.b) Sobreseimiento definitivo o sentencia absoluto- ria precedidos de detención preventiva	175
VIII.3.d.c) La detención preventiva y la responsabilidad del Estado por daños. Diversas posiciones	175
VIII.3.d.d) Presupuestos para la resarcibilidad del daño causado por mal funcionamiento del servicio de justicia	181
VIII.3.d.e) Diversos supuestos	183

	Pág.
VIII.3.d.f) Apreciación de la culpa del juez	187
VIII.3.d.g) Carácter de la responsabilidad de los miembros de un tribunal colegiado	187
VIII.3.d.h) Extensión de la reparación	188
VIII.3.d.i) Exoneración de responsabilidad	189
VIII.3.d.j) Plazo de prescripción aplicable	190
IX) Responsabilidad de los funcionarios públicos	191
IX.1) Funcionario público: concepto	191
IX.2) Diversas clases de responsabilidad	192
IX.3) Responsabilidad civil	193
IX.4) Esencia jurídica de esta responsabilidad	193
IX.5) Legitimación activa	193
IX.6) Requisitos de esta responsabilidad	195
IX.7) Responsabilidad indirecta	198
IX.8) Plazo de prescripción aplicable al caso	201
IX.9) Los proyectos de reforma	201
XI) Conclusiones acerca de la responsabilidad del Estado y el funcio- nario	202
1) Excesos ponderables en alguna doctrina y jurisprudencia exis- tente en materia de responsabilidad del Estado	202
2) Tendencia hacia la revisión del sistema de responsabilidad objetiva aplicado hasta aquí al Estado	206

CAPÍTULO 15

OTROS SUPUESTOS DE RESPONSABILIDAD

1) Responsabilidad civil de los medios de prensa	211
1.a) La importancia de los medios de comunicación en la sociedad contemporánea	211
1.b) Libertad de prensa y libertad de expresión	214
1.c) El derecho a informar	219
1.d) Afectación del derecho al honor	221
1.e) La afectación del derecho a la privacidad	223
1.f) La afectación del derecho a la imagen	225
1.g) Factor de atribución aplicable en este supuesto	233

	Pág.
1.g.1) Doctrina de la real malicia	234
1.h) Protección de la honra de particulares y funcionarios: distinta intensidad	236
1.i) Eximición de responsabilidad por parte de la prensa ante noticias inexactas	237
1.i.1) Reproducción fiel de expresiones de otro	238
1.i.2) Reserva de identidad del sindicato como responsable	240
1.i.3) Utilización del tiempo del verbo potencial	241
1.j) La cuestión de la carta de lectores	242
1.k) La relación de causalidad entre publicación y daño	244
1.l) El derecho de réplica, rectificación o respuesta	244
2) La responsabilidad civil en el Derecho de Familia. Particularidades y principales supuestos	246
2.I) Introducción	246
2.II) Particularidades de la responsabilidad civil en el derecho de familia	253
2.III) Principales supuestos de responsabilidad civil en el derecho de familia	258
2.III.a) Responsabilidad por nulidad de matrimonio	258
2.III.b) Responsabilidad en la administración de la tutela y de la curatela	258
2.III.c) Responsabilidad por ruptura de uniones de hecho	259
2.III.d) Responsabilidad por quebrantamiento de la promesa de matrimonio	260
2.III.e) Responsabilidad por omisión de reconocimiento espontáneo de hijo	264
2.III.f) Responsabilidad por incumplimiento del deber alimentario	267
2.III.g) Responsabilidad por daños derivados de la obstaculización de la comunicación entre padres e hijos	268
2.III.h) Responsabilidad por oposición infundada a la celebración de matrimonio y por denuncia maliciosa de impedimento	269
2.III.i) Responsabilidad por transmisión de afecciones hereditarias y prenatales	269
2.III.j) Daños y perjuicios derivados de la separación personal y del divorcio vincular	273

	Pág.
3) Responsabilidad colectiva	286
3.a) La actuación dañosa de un grupo de personas: generalidades	286
3.b) Los daños colectivos en el derecho argentino	289
3.c) Formas de participación del grupo	292
3.d) Factor de atribución de responsabilidad colectiva	293
3.e) Alcance de la obligación resarcitoria de los miembros del grupo	295
3.f) Eximentes de responsabilidad	296
3.g) La cuestión en los proyectos de unificación	297
3.g.1) Proyecto de 1987	297
3.g.2) Proyecto de Diputados de 1993	298
3.g.3) Proyecto del P.E. de 1993	298
3.g.4) Proyecto de 1998	298
4) Responsabilidad derivada de la informática y de Internet	299
4.a) Rememorando el “efecto del año 2000”	299
4.b) Informática y derecho informático	301
4.c) Informática y derecho	302
4.c.1) Contratos informáticos	303
4.c.1.a) El deber de información y consejo en los contratos informáticos	306
4.d) La responsabilidad emergente de la informática, constituye un tema del “derecho informático”	308
4.e) La responsabilidad por no cumplimiento de contrato	309
4.e.1) Introducción	309
4.e.2) Deberes y responsabilidad a cargo del proveedor de equi- pos informáticos	310
4.e.3) Responsabilidad de los bancos electrónicos de datos	311
4.e.4) Responsabilidad civil extracontractual frente a autores o generadores de datos de primer grado	312
4.e.5) Responsabilidad civil extracontractual frente a terceros, por uso indebido de elaboradores electrónicos.	314
4.e.6) Responsabilidad por infección con virus informáticos	315
4.e.7) Responsabilidad por destrucción o alteración de conte- nidos colocados en internet	322
4.e.8) Responsabilidad derivada del “problema del año 2000”	323
4.e.9) Responsabilidad por el uso indebido de internet	324

	Pág.
4.f) El régimen de la responsabilidad civil reparadora	337
4.g) El régimen de la responsabilidad civil de prevención	338
5) Daños ocasionados por las huelgas	339
5.a) Concepto de huelga	339
5.b) La nocividad de la huelga	340
5.c) La huelga y el deber de reparar	341
5.d) El derecho a huelga	342
5.e) El derecho de huelga y el derecho de propiedad	342
5.f) La huelga antijurídica	343
5.g) El deber de responder por huelgas antijurídicas	344
5.g.1) Responsabilidad del sindicato o asociación que declaró la huelga	344
5.g.2) Legitimación activa de patronos o empleadores	345
5.g.3) Responsabilidad frente a los terceros contratantes con la parte patronal	346
5.h) Precedentes jurisprudenciales	347
6) Responsabilidad por apagones y bajas súbitas de energía	348
6.a) Aproximación al tema	348
6.b) Responsabilidad civil por apagón eléctrico: principales as- pectos	349
6.c) Jurisprudencia dictada en la materia	351
7) Responsabilidad Civil de las Entidades Financieras	352
7.1) Principios generales de la responsabilidad civil bancaria	352
7.2) Responsabilidad precontractual	355
7.2.a) De información:	355
7.2.b) De asesoramiento	356
7.2.c) Deber de guardar secreto	357
7.2.d) Deber de colaboración recíproca	357
7.2.e) Deber de custodia de todo lo confiado durante las tra- tativas	357
7.2.f) Deber de abstenerse de realizar actos antifuncionales	358
7.2.g) Deber de obrar de buena fe	358
7.3) Responsabilidad de los bancos por aplicación de la ley de de- fensa al consumidor	359

	Pág.
7.3.1. Generalidades	359
7.3.2. Casos de responsabilidad bancaria emergente de la aplicación de la ley 24.240	360
7.3.2.a) Deber de información	360
7.3.2.b) Responsabilidad por incumplimiento de la oferta contractual	366
7.3.2.c) Responsabilidad por incumplimiento de las condiciones en que se ha convenido la prestación del servicio contratado	367
7.3.2.d) Responsabilidad por incumplimiento del deber de información sobre el derecho de revocación o arrepentimiento en las ventas domiciliarias y en la venta por correspondencia y otras	367
7.3.2.e) Responsabilidad por incumplimiento de la prohibición de débito automático por cosas o servicios no solicitados	369
7.3.2.f) Responsabilidad por la inclusión de cláusulas abusivas en los contratos bancarios	370
7.3.2.g) Responsabilidad por incumplimiento del deber de obrar de buena fe	374
7.4) Contratos bancarios:	374
7.4.1. Casos particulares	374
7.4.1.1. Contrato de Cuenta Corriente	374
A - Pago indebido de cheques:	376
B - Falta de legitimación para el cobro	381
C - Apertura indebida:	382
D - Inhabilitación indebida como cuenta-correntista.	382
7.4.1.2. Contrato de Caja de Ahorros	385
7.4.1.3. Contrato de Caja de Seguridad	386
A - Cláusulas de exoneración o atenuación de responsabilidad	389
B - Extensión del resarcimiento	389
C - Prueba del daño	390
7.4.1.4. Responsabilidad del Banco en el sistema de Tarjeta de Crédito	390
A. Concepto de sistema de tarjeta de crédito	390
B. Contrato de emisión de tarjeta de crédito	395

	Pág.
B.1. Supuestos de responsabilidad bancaria derivados del contrato de emisión	396
B.1.1) Utilizar la tarjeta para la adquisición de bienes y servicios en los establecimientos adheridos al sistema	396
B.1.2) Derecho al uso del crédito concedido	396
B.1.3) Optar entre pagar el importe mínimo y el importe total de la deuda, en las tarjetas de créditos, propiamente dichas	399
B.1.4) Impugnar los resúmenes mensuales	400
B.1.5) Derecho a rescindir el contrato en cualquier tiempo conforme lo establecido por el art. 11 LTC, como así también a no renovar automáticamente la misma.	401
B.1.6) Derecho a recibir el resumen en el domicilio constituido o el que se constituya luego por medio fehaciente.	401
B.1.7) Derecho a ser informado sobre el funcionamiento del sistema de tarjeta de crédito.	402
B.1.8) Derecho a que no se incluyan en el contrato de emisión cláusulas abusivas	403
B.1.9) Derecho a no abonar los cargos derivados del uso fraudulento de la tarjeta	414
B.2. Cláusulas de Exoneración de responsabilidad	415
C. Contrato de incorporación de comercio o de pertenencia ..	416
C.1) Generalidades:	416
C.2) Concepto y contenido contractual mínimo	417
C.3) Obligaciones del agente pagador y del administrador del sistema frente al proveedor. Responsabilidad	419
a - Deber de Información:	419
b - Deber de practicar las liquidaciones de las operaciones realizadas por el usuario con el comercio adherido	420
c - Deber de abonar los importes netos de los comprobantes de compra (cupones o recibos) en la fecha pactada	420
d - Obligación de contar con terminales electrónicas de consulta	421
D. Responsabilidad del banco por conexidad contractual	421
1) Efectos conexos en la relación comercio adherido-usuario-agente pagador/ administrador	421

	Pág.
2) Efectos conexos en la relación comercio adherido-usuario-emisor	422
3) Efectos conexos en la relación administrador y el Titular o Usuario	424
4) Efectos conexos en las relaciones entre el administrador-banco y el comercio adherido	425
5) Los paquetes de servicios financieros	425
7.4.1.5. Supuestos Especiales de Responsabilidad bancaria contractual	426
1 - Los Cajeros Automáticos o ATM:	426
a. Definición y caracteres:	428
b. Obligaciones de las partes:	430
b.1. Obligaciones de la entidad bancaria	430
b.2. Obligaciones del usuario:	436
7.5) Responsabilidad bancaria extracontractual. Casos	436
7.5.a) Apertura indebida de cuentas	437
aa. Generalidades	437
bb. Falta de pago de cheques librados contra una cuenta abierta en forma irregular. Carácter de la responsabilidad ..	441
cc. Responsabilidad del banco por la indebida apertura de caja de Ahorro	443
7.5.b) Responsabilidad por otorgamiento abusivo de crédito	444
7.5.c) Responsabilidad del banco por informaciones incorrectas ..	444

CAPÍTULO 16

EJERCICIO DE LA ACCIÓN INDEMNIZATORIA

1) La prevención del daño y los derechos de la persona	447
1.I) Exposición del problema	447
1.II) Los derechos de la persona	449
1.II.A) Marco conceptual	449
1.II.B) Aspectos cardinales de la dogmática atingente a los derechos personalísimos	450
1.II.C) Breve esbozo acerca de la estructura de los derechos personalísimos	451
1.III) La respuesta oportuna del actual derecho de daños	452

	Pág.
1.III.A) Preliminar	452
1.III.B) La antijuridicidad como proyección estimativa. La probabilidad razonable	453
1.III.C) Los factores de atribución y la tutela preventiva del daño	455
1.III.D) La ontología del juicio de reproche	459
1.IV) La acción inhibitoria	460
1.V) Aspecto procedimental	461
1.VA) Los procesos urgentes y los derechos de la persona	461
1.VB) La legitimación	462
1.VI) Aspectos estimativos del problema	463
1.VII) Conclusión	465
2) La acción de indemnización civil	467
2.a) Generalidades	467
2.b) Las partes en la acción de responsabilidad civil extracontractual	467
2.c) Legitimación activa	467
2.c.1) Damnificado directo	469
2.c.2) Damnificado indirecto	470
2.c.2.a) Necesidad de limitar el número de damnificados con derecho a reparación	470
2.c.2.b) La cuestión en el derecho francés	472
2.c.2.c) Derecho italiano	473
2.c.2.d) Derecho argentino	474
2.c.2.d.1) Algunas consideraciones de interés sobre el damnificado indirecto	477
2.d) El damnificado indirecto y el daño moral	478
2.d.1) El decreto ley 17.711/68	478
2.d.2) Legislación comparada	478
2.d.3) Interpretación del artículo 1078 del Código Civil reformado	480
2.d.4) Excepciones al principio general	481
2.d.4.a) Muerte de la víctima	481
2.d.5) El daño moral que sufre como damnificado indirecto, el esposo o padre de la persona difamada	484

	Pág.
2.d.6) El caso de homicidio	485
2.d.6.a) Inexistencia del damnificado directo	485
2.d.6.b) Acciones que pueden nacer del homicidio	486
2.d.6.c) Personas legitimadas para accionar por la muerte de otra	490
2.d.6.c.1) Posición de SALAS y ACUÑA ANZORENA	491
2.d.6.c.2) Postura de MACHADO	491
2.d.6.c.3) Criterio de SEGOVIA, DASSEN, DE GÁSPERI y BIBI LONI	491
2.d.6.c.4) Postura mayoritaria	492
2.d.6.c.5) Posición de AGUIAR	492
2.d.6.c.6) Criterio de LLAMBÍAS y DE ABELLEYRA	493
2.d.6.c.7) Tesitura de ANDORNO, BORDA, BUSTAMANTE ALSINA, CAMMAROTA, COLOMBO, KEMELMAJER DE CARLUCCI, NÚÑEZ, ORGAZ, REZZÓNICO y SPOTA	494
2.d.7) Legitimación activa: enumeración de casos particulares ...	496
2.d.7.1) Cónyuge	496
2.d.7.2) Descendientes	499
2.d.7.3) Ascendientes	501
2.d.7.4) Afines en línea recta	503
2.d.7.5) Colaterales consanguíneos	504
2.d.7.6) Concubinos	505
2.d.7.7) Novia	506
2.d.7.8) Guardador	507
2.d.7.9) Socios	507
2.d.7.10) Acreedores	507
2.d.8) Delito de injurias	508
2.d.8.a) Distintas interpretaciones	508
2.d.8.b) Supuesto de divorcio	510
2.d.8.c) Supuesto de hijos que ya no están bajo patria potestad	510
2.d.9) Delito de daño a las cosas	511
2.d.9.a) Introducción	511
2.d.9.b) El propietario	511
2.d.9.c) El mero usuario	512

	Pág.
2.d.9.d) El poseedor	512
2.d.9.e) El tenedor	512
2.d.9.f) Acreedor hipotecario	514
2.d.9.g) El que tiene la cosa con obligación de responder de ella, pero sólo en ausencia del dueño	514
3) Transmisión de la acción indemnizatoria	515
3.a) Transmisión mortis causa	515
3.b) Transmisión por actos entre vivos	516
4) Legitimación pasiva	518
4.1) El autor del hecho	518
4.2) Consejeros y cómplices	518
4.3) El caso del encubridor	518
4.4) Pluralidad de responsables	519
4.5) El que se benefició con los efectos de un delito	521
4.6) Tercero civilmente responsable por el hecho de otro, o por el de las cosas	522
4.7) Sucesores universales de las personas anteriormente mencionadas	523
4.8) El asegurador del responsable	523
4.8.1) En el régimen del Código de Comercio	523
4.8.2) En la ley de seguros, decreto-ley 17.418/67	524
5) La legitimación en los proyectos de reforma	528
5.a) Introducción	528
5.a.1) El Proyecto de la Comisión de la Cámara de Diputados de 1993	529
5.a.2) El Proyecto de la Comisión designada por el Poder Ejecutivo Nacional	529
5.a.3) El Proyecto de 1998	530
6) Extinción de la acción indemnizatoria	533
6.a) Enumeración de casos	533
6.a.1) Renuncia	533
6.a.2) Transacción	534
6.a.2.a) Elementos esenciales de la transacción	536
6.a.2.b) Naturaleza jurídica	540

	Pág.
6.a.2.c) Régimen legal aplicable	542
6.a.2.d) Preexistencia de un proceso judicial	542
6.a.2.e) Subsistencia de desacuerdos	543
6.a.2.f) Forma y prueba de la transacción	543
6.a.2.g) Capacidad para transar	547
6.a.2.h) Transacción por otro	548
6.a.2.i) Facultades del juez a su respecto	549
6.a.2.j) Derechos que pueden ser materia de transacción	549
6.a.2.k) Efectos de la transacción	550
6.a.2.l) Ejecutoriedad de la transacción	553
6.a.2.m) Indivisibilidad de la transacción	553
6.a.2.n) Nulidad de la transacción	554
6.a.2.ñ) Falta de causa	555
6.a.2.o) El vicio de lesión y las transacciones	556
6.a.2.o.1) El vicio de lesión	556
6.a.2.o.2) El vicio de lesión y las transacciones en doctrina y jurisprudencia	557
6.a.2.o.3) Lesión y contratos aleatorios	560
6.a.2.o.4) Observaciones sobre el vicio de lesión y las tran- sacciones	561
6.a.2.o.5) Conclusiones sobre el acto transaccional y los procesos de daños y perjuicios	562
7) Prescripción de la acción	563
7.a) Concepto	563
7.b) Diferencia entre plazo de prescripción y de caducidad	564
7.c) Antecedentes históricos de la prescripción	566
7.d) Fundamento jurídico-político de la prescripción	567
7.e) Prescripción: clases	570
7.f) Prescripción liberatoria o extintiva	571
7.g) Prescripción liberatoria: Concepto y elementos	572
7.h) Caracteres	574
7.i) Contra quiénes corre la prescripción	577
7.i.1) Contra quiénes no corre la prescripción	578
7.i.2) Derechos y acciones imprescriptibles	579

	Pág.
7.j) Plazos de prescripción: prescripción ordinaria; prescripciones especiales	580
7.j.1) ¿Desde cuándo comienza a correr el término de prescripción?	583
7.j.2) Imposibilidad de hacer valer los derechos	585
7.j.3) Naturaleza y caracteres de la imposibilidad de hacer valer los derechos	586
7.j.4) Caracteres de la imposibilidad	587
7.j.5) Denegación de la dispensa	587
7.k) Interrupción de la prescripción	588
7.k.1) Causales	588
7.k.2) Alegación del acto interruptivo	592
7.k.3) Efectos	593
7.k.4) Cesación de efectos de la interrupción	594
7.l) Suspensión de la prescripción	596
7.l.1) Efectos de la suspensión	596
7.l.2) Causales de suspensión	597
7.l.3) Improcedencia de otras causales de suspensión o interrupción	599
7.l.4) Quiénes pueden invocar la suspensión	600
7.m) Renuncia de la prescripción cumplida	601
7.n) Aspectos procesales	602
7.n.1) Interrupción por demanda: momento en que se produce	602
7.n.2) Demanda interpuesta por quien carece de mandato	602
7.n.3) La prescripción como acción y como excepción	603
7.n.4) El principio “iura curia novit”	603
7.n.5) Oportunidad para hacerla valer, distintos criterios	604

CAPÍTULO 17

RELACIONES ENTRE LA ACCIÓN CIVIL Y LA ACCIÓN PENAL

Relaciones entre la acción civil y la penal	611
Introducción	611
I. El marco de análisis	612
1. La acción civil derivada del delito	612

	Pág.
II. Características generales del ejercicio de la acción civil reparatoria en el proceso penal.....	618
III. Ejercicio de la acción civil independiente de la penal: La prioridad del juicio penal.....	628
IV. Ejercicio de la acción civil independiente de la penal: Efectos de la sentencia penal condenatoria.....	649
V. Ejercicio de la acción civil independiente de la acción penal: pronunciamiento absolutorio	652
VI. Excursus: Efectos del proceso penal sobre la prescripción de la acción civil resarcitoria.....	663
VII. Replantando problemas especiales (I): La declaración sobre concurrencia de culpas (víctima - victimario) en la sentencia penal y su incidencia en la Civil	666
VIII. Replantando problemas especiales (II): El exceso en las causas de justificación y su influencia sobre la sentencia civil.....	678
IX. Síntesis de conclusiones.....	683

CAPÍTULO 18

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO

1.A) Generalidades	691
1.B) Rubros indemnizatorios admitidos por el Código Civil argentino	695
1.C) La lesión estética y su indemnización	700
1.D) El daño psíquico y su resarcimiento	702
1.E) Principales pautas para la cuantificación del daño	703
1.F) Consideraciones generales sobre la cuantificación del daño moral	707
1.F.1) No a la indemnización simbólica	714
1.F.2) No al enriquecimiento injusto	714
1.F.3) No a la tarifación con "piso" o "techo"	715
1.F.4) No a un porcentaje del daño patrimonial	715
1.F.5) No a la determinación sobre la base de la mera prudencia	716
1.F.6) Sí a la diferenciación según la gravedad del daño	717
1.F.7) Sí a la atención a las peculiaridades del caso: de la víctima y del victimario	718
1.F.8) Sí a la armonización de las reparaciones en casos semejantes	718

	Pág.
1.F.9) Sí a los placeres compensatorios	719
1.F.10) Sí a sumas que puedan pagarse, dentro del contexto económico del país y el general "standard" de vida	720
1.G) Daño moral en materia contractual	721
1.H) Daño moral en materia de accidentes de automotores y daños exclusivamente materiales	723
1.I) Algunas pautas jurisprudenciales sobre la cuantificación del daño moral	724
2) El daño en casos particulares	729
2.1) Daños indemnizables en el delito de homicidio	733
2.1.a) Generalidades	733
2.1.b) La vida humana como valor económico indemnizable. ¿Existe un "valor vida"?	734
2.1.b.1) Distintas posturas	734
2.1.b.2) Sistema para el cálculo de indemnizaciones	740
2.1.b.3) Aspectos que deben tenerse en cuenta	741
2.1.b.4) Gastos hechos en la asistencia del muerto	743
2.1.b.5) Gastos hechos en el funeral	746
2.1.b.6) Lo necesario para la subsistencia de la viuda e hijos ..	747
2.1.b.7) Pérdida de chance	751
2.2) Daños indemnizables en el delito de heridas u ofensas físicas.	754
2.2.a) Introducción	754
2.2.b) Daños indemnizables	756
2.2.c) Gastos de curación y convalecencia	756
2.2.d) Todas las ganancias dejadas de obtener hasta el completo restablecimiento	760
2.2.e) Incapacidad transitoria	763
2.2.f) Incapacidad parcial y permanente	766
2.2.g) Incapacidad total y permanente	773
2.2.h) Daño estético	775
2.2.i) Las llamadas lesiones psíquicas	779
2.3) La cuantificación del daño en la responsabilidad civil de los médicos	780
2.3.a) Carencia de una doctrina jurisprudencial	781
2.3.b) Cuantificación del daño por falta de información o por falta de consentimiento	781

	Pág.
2.3.c) Pérdida de "chance" de curación y cuantificación del daño ..	785
2.4) Daños indemnizables en los delitos contra la libertad individual	789
2.4.a) Generalidades	789
2.4.b) Daños comprendidos en la indemnización del artículo 1087	790
2.5) Delitos contra la honestidad y daños indemnizables	793
2.5.a) Concepto y generalidades	793
2.5.b) Reparación del daño	793
2.5.c) Daños comprendidos en la indemnización del artículo 1088	794
2.6) Delitos contra el honor y daños que comprenden	796
2.6.a) Concepto y generalidades	796
2.6.b) Calumnias e injurias	796
2.6.c) Causal liberadora de responsabilidad: la exceptio veritatis .	797
2.6.d) Retracción	799
2.6.e) Daños mandados indemnizar en los delitos de calumnia e injuria	801
2.6.f) El delito de acusación calumniosa	802
3) Cuantificación de otros daños	805
3.1) Padecimiento de una actitud discriminatoria	805
3.2) Intromisión en la intimidad de una persona	806
3.3) Destrucción de bienes materiales por una inundación	806
3.4) Intereses	806
3.5) Cuestiones procesales involucradas en la cuantificación del daño	807

CAPÍTULO 19

REPARACIÓN DEL DAÑO

I. Formas de la reparación	809
A. Reparación judicial: noción	809
B. Distintos sistemas	809
C. La reparación del daño en nuestro país	810
1. El régimen del Código Civil	810

	Pág.
2. La doctrina y la jurisprudencia nacionales	812
3. Antecedentes nacionales y derecho comparado sobre reparación in specie	814
4. La reforma del decreto-ley 17.711/68	815
D. Reparación por equivalente no pecuniario	817
E. La indemnización en forma de renta	819
F. La función preventiva de la responsabilidad civil	820
II. Determinación de la indemnización	822
A. Daños que recaen directamente sobre las cosas o bienes económicos	822
1. Valor objetivo	822
2. Valor subjetivo	822
3. Valor de afección	823
B. Casos de daño patrimonial indirecto	823
III. El quantum indemnizatorio	823
A. Reparación integral o plena	823
B. Precio de readquisición e imputación de beneficios (compensatio lucri cum damno)	825
C. Límites a la reparación	826
1. Generalidades	826
2. Influencia de la culpabilidad del responsable	828
3. Influencia de la previsibilidad del agente	828
D. Atenuación de la responsabilidad: influencia de la situación económica de las partes	829
1. El régimen introducido por el decreto-ley 17.711/68	829
2. Trascendencia del agregado de la reforma	830
3. Derecho comparado	830
4. Antecedentes en las doctrina y jurisprudencia nacionales	831
5. Requisitos de aplicación del artículo 1069 in fine	832
6. Valoración de la reforma del decreto-ley 17.711/68	833
E. Exclusión de ciertos daños	834
1. Limitaciones establecidas por la ley	834
2. Limitaciones impuestas por la jurisprudencia	835

	Pág.
E. Intereses	835
1. Intereses desde la fecha de la sentencia	836
2. Intereses desde el día del hecho o de la notificación de la demanda, según el caso	836
3. Intereses desde el hecho dañoso	836
4. Intereses desde que se produce cada perjuicio	837
5. Los intereses a partir de la ley 23.928	838
G. Costas	846
H. La reparación del daño moral	846
1. Introducción	846
2. Tesis de la pena privada	847
3. Tesis del “resarcimiento”	848
4. Postura ecléctica	851
II. El resarcimiento en las obligaciones dinerarias: los intereses moratorios	851
III. Tiempo de la determinación del daño	853
A. Principio general	853
B. Excepciones	856
1. Reemplazo de la cosa dañada por el acreedor	856
2. Agravación del daño por el damnificado	859
3. Mayor valor anterior a la sentencia definitiva	860
4. Daño cierto en tiempo pasado, desaparecido en el presente por circunstancias extrañas al hecho ilícito	860
C. El régimen de la ley 24.283	860
D. Daños sobrevinientes	862
IV. Los proyectos de reforma	865
V. Reparación convencional del daño	866
A. Introducción	866
B. Cláusula penal	866
1. Noción	866
2. Antecedentes históricos	866
3. Funciones	867
4. Clases	868

	Pág.
5. Caracteres	868
5.a) Accesorio	868
5.b) Condicional	870
5.c) Subsidiaria	870
5.d) Es estipulable a favor del acreedor o de un tercero y por un tercero	871
5.e) De hermenéutica restrictiva	871
5.f) De inmutabilidad relativa	871
6. El carácter de inmutabilidad relativa	871
6.a) Principio general	871
6.b). Derecho comparado	872
6.c). Excepciones	873
7. Objeto de la cláusula penal	878
8. Condiciones para la exigibilidad de la pena	878
9. Efectos de la cláusula penal	880
9.a) En cuanto al deudor	880
9.b) En cuanto al acreedor	881
9.c) La hipótesis de sujetos plurales	882
C. Señal, señal o arras	883
C.1. Concepto	883
C.2. Función	884
C.3. Clases	884
C.4. Caracteres	887
C.4.a). Real	887
C.4.b). Unilateral	887
C.4.c). Onerosa	887
C.4.d). Accesorio	888
C.4.e). No formal	888
C.5. Requisitos del arrepentimiento	889
C.5.a). Que se haya efectivamente entregado, con anterioridad, alguna cosa en calidad de señal o arras	889
C.5.b). Manifestación de la voluntad de arrepentimiento	889
C.5.c). Ejercicio oportuno o en tiempo propio	891

	Pág.
C.5.c).1. Introducción	891
C.5.c).2. Mora	891
C.5.c).3. Principio de cumplimiento	891
C.5.d) Plazo no vencido	893
C.6. La cláusula “como seña y a cuenta de precio”	893
C.7. La cláusula “como seña, a cuenta de precio y principio de ejecución”	894
C.7.1. En la doctrina tradicional	894
C.7.2. La tendencia renovadora	895

CAPÍTULO 20

CONCLUSIONES

Reflexiones panorámicas sobre la responsabilidad civil	901
1. Definición sumaria de la responsabilidad	901
2. Diversidad de funciones de la responsabilidad	902
3. Dos aspectos de la función preventiva de la responsabilidad ...	903
4. Primer inventario en caso de responsabilidad	903
5. Pseudo «responsabilidad contractual»	904
6. Responsabilidad administrativa	904
7. Carácter común de diversos casos de responsabilidad: la anormalidad	904
8. Inspiración común a los diversos casos de responsabilidad: el respeto de las anticipaciones legítimas de otro	905
9. El papel de la apariencia en la materia	905
10. Universalidad de la responsabilidad civil	906
11. Universalidad de la responsabilidad civil y teoría general de las obligaciones	907
12. Límites	908
13. Fundamento	908
14. Objetivo y método	909
15. Conceptos de partida	909
16. Perspectiva práctica y doctrinaria	911
17. Plan y espíritu	912

	Pág.
Sección 1 — La Culpa	912
18. Omnipresencia de la culpa en el Código Civil de 1804	912
19. Una responsabilidad subjetiva	913
I. — Los méritos de la culpa	913
20. Razones éticas	913
21. Consecuencias	914
22. Razones económicas	915
23. Razones prácticas: el universalismo	916
24. Razones prácticas (continuación): la flexibilidad	917
25. Razones prácticas (continuación): la prevención de los daños ..	917
26. Reforzamiento de la función preventiva por el surgimiento del principio de precaución	918
27. Alcance del principio	918
28. Adopción legal del principio de precaución, directamente o indirectamente	919
II. — La importancia actual de la culpa	920
29. Principio general del derecho de obtener reparación del daño causado por una culpa	920
30. Supervivencia efectiva y de inspiración de la responsabilidad por culpa	921
31. Supervivencia legal de la culpa en los regímenes aparente- mente puramente objetivos de reparación	922
32. Reparación subrepticia de la responsabilidad por culpa en los regímenes puramente objetivos de reparación	922
33. Doble extensión contemporánea de la responsabilidad por culpa	923
34. Extensión en cuanto a las personas	923
35. Extensión en cuanto a los actos por la jurisprudencia	923
36. Extensión en cuanto a los actos por la ley	924
III. — El acondicionamiento de la culpa	925
37. Reconstrucción de la responsabilidad por culpa	925
38. Por una concepción simple y flexible de la culpa	926
39. Corolario: supresión de la presunción de culpa y de responsa- bilidad	926

	Pág.
40. Complemento: poder de apreciación o de discernimiento de los jueces	926
41. Primer aspecto: poder moderador	927
42. Segundo aspecto: poder «agravador» correlativo	927
43. Poder «agravador» en el Código Civil de Québec	928
44. Otra modalidad: establecer una correlación entre la indemnización y el beneficio del autor del daño	928
45. Sugerencia complementaria: Posibilidad de moderar la indemnización cuando la víctima no procuró minimizar el perjuicio	929
46. Sugerencia final: Tomar en cuenta las culpas «lucrativas»	929
Sección 2 — El Riesgo	930
47. De un mundo al otro: la responsabilidad objetiva	930
48. Fundamento	931
49. Complemento: la garantía de pago en beneficio de la víctima	931
50. Cuestiones a enfocar	932
I. — Las justificaciones de la teoría del riesgo	932
51. Generalidades sobre las razones de la admisión de la responsabilidad objetiva fundada sobre el riesgo	932
52. Tres series principales de razones	933
53. Evolución de los datos de hecho	933
54. Evolución de las mentalidades, la «preponderancia» de las víctimas	934
55. Desarrollo de las aseguradoras	935
II. — Las modalidades del éxito de la teoría del riesgo	936
56. Fuentes del advenimiento de la responsabilidad objetiva	936
A. — La Jurisprudencia	936
57. Consagración directa de la teoría del riesgo	936
58. Consagración indirecta de la teoría del riesgo	936
B. — La Ley	937
1º La ley sobre accidentes de trabajo	937
59. Ley sobre accidentes de trabajo	937
60. Ideas directrices	937
61. Resurgimiento de la culpa	937

	Pág.
62. Naturaleza de la responsabilidad en que incurre el empleador fuera del ámbito de los casos establecidos por el Código de la Seguridad Social	938
63. Accidente de trabajo constitutivo de una infracción	938
2º De las leyes en general	938
64. Presentación general	938
65. Protecciones complementarias de las víctimas	939
66. Del lugar de los regímenes especiales con relación a la distinción entre incumplimiento contractual y responsabilidad delictiva	939
67. Sobre la regla <i>Specialia generalibus derogant</i>	940
III. – La superación de la teoría del riesgo	941
68. Las nuevas leyes en perspectiva	941
A. – Un Derecho de la puesta en peligro de otro comporta un riesgo caracterizado	942
69. Precisiones para la visita de un monumento doctrinal	942
70. Elementos esenciales del principio general	942
71. Tratamiento esencial del régimen del principio general	943
72. Apreciación	943
B. – Un derecho de los daños corporales	944
73. Alegato en favor de la audacia	944
74. Por un derecho de daños corporales	945
75. Aspectos complementarios	946
76. Y no a un derecho de la «seguridad»	946
77. Un Derecho de daños corporales permitiría accesoriamente restablecer la responsabilidad subjetiva en su pureza... ..	947
78. Y de poner a buen término las prácticas detestables	947
79. Otra reforma importante en materia de plazos de prescripción	948
80. El dinamismo de la responsabilidad civil, a veces excesiva por el hecho de demasiadas variaciones de la jurisprudencia	949
81. Anhelo de un nuevo Código Civil	949

ANEXO

LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO
EN VENEZUELA

I. Introducción	953
-----------------------	-----

	Pág.
II. Evolución de la Responsabilidad del Estado en Venezuela	954
1. Reconocimiento Constitucional	954
2. Reconocimiento legal	959
3. Reconocimiento jurisprudencial	960
III. Características de la Responsabilidad Patrimonial del Estado	978
IV. Requisitos de procedencia	979
1. El daño	980
2. La imputabilidad del daño a la Administración	981
3. El nexo causal	981
V. La responsabilidad del Estado Juez	982
1. La responsabilidad del Estado por la privación judicial de libertad	984
a) Revisión de sentencias definitivamente firmes	985
b) Revocatoria de sentencias que no hayan adquirido firmeza, a través de los recursos ordinarios	986
2. La responsabilidad del Estado por faltas en la Administración de Justicia	986
a) El error judicial	986
b) La omisión y el retardo judicial injustificado	988
3. La responsabilidad del Estado por actuaciones no jurisdiccionales	989
VI. La Responsabilidad del Estado Legislador	989
1. Supuestos de responsabilidad del Estado legislador	991
a) Leyes expropiatorias	991
b) Leyes declaradas inconstitucionales	992
VII. La Responsabilidad de la Administración	992
1. La responsabilidad por falta o funcionamiento anormal del servicio	992
2. La responsabilidad del Estado por sacrificio particular	992
3. La responsabilidad del Estado por riesgo creado	993
4. Especial consideración a la responsabilidad de la Administración por los daños morales causados a los particulares	995
VIII. Responsabilidad patrimonial del Estado de personas no estatales	999

	Pág.
1. Responsabilidad del Concesionario	999
2. Responsabilidad derivada de los “actos de autoridad”	1001
IX. Aspectos procesales de la Responsabilidad Patrimonial del Estado	1002
1. Competencia	1002
2. Antejudio Administrativo	1003
2.1. Demandas contra la República	1003
2.2. Demandas contra entes públicos diferentes a la República .	1004
2.3. Procedimiento del antejudio administrativo	1005
3. Demandas contra los Estados y Municipios	1006
4. Ejecución de la Sentencia. Facultad sustitutiva del Juez	1007