ÍNDICE GENERAL

Prólogo a la tercera edición IX
Prólogo a la primera edición XI
Introducción XIII

Capítulo Primero

ORÍGENES, HISTORIOGRAFÍA Y DERECHO COMPARADO

§ 1. Primera observación crítica 1
§ 2. Oriente antiguo 2
§ 3. Grecia primitiva 3
§ 4. Los pueblos tribales 4
§ 5. Grecia clásica 6
§ 6. Roma antigua 6
a) Interpretaciones negativas 6
b) Teoría de la propiedad 7
c) Teoría de la potestad sobre sí mismo 8
d) Réplicas a esas teorías 9
e) Aplicación de las "actio iniurarum" 10
§ 7. Los bárbaros. Edad Media 11
a) La persona en los sistemas jurídicos penal y civil 11
b) Los germanos 13
c) Límites a las facultades del acreedor 13
d) Repercusiones en la conciencia popular. La expresión artística literaria 14
e) La Divina Comedia 15
f) La leyenda de la libra de carne 16
g) Críticas a la posición de Ihering 19
h) Enseñanzas de la leyenda de la libra de carne 20

§ 8. La escuela del derecho natural 22
§ 9. Los fundadores 24
a) La obra de Gómez de Amesqua 24
b) La obra de Samuel Stryk 25
c) El iusnaturalismo clásico 26
§ 10. El siglo XIX 29
a) La Revolución Francesa y la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano 29
b) Aplicación al derecho privado 32
c) El "Individualrecht" germano 33
d) Otros autores de la época clásica 35
e) La obra de Valerio Campogrande 36
f) La teoría negativa de Adolfo Ravà 37
§ 11. El siglo XX 39
§ 12. Alemania 40
a) Enneccerus 40
b) Von Thur 42
c) Doctrinas afirmativas 42
d) Proyecto de 1958 43
e) La ley fundamental 43
§ 13. Suiza y Austria 44
a) Doctrina negativa 44
b) Doctrina afirmativa 45
§ 14. Países del área socialista 47
a) Hungría 47
b) Rusia 47
c) Polonia 49
d) China 49
§ 15. Japón 49
§ 16. Etiopía 50
§ 17. Portugal 51
§ 18. Brasil 53
a) Posición de Bevilacqua 53
b) El anteproyecto de Gomes 54
c) La Constitución 55
§ 19. Italia 56
a) Doctrina negativa 56
b) Doctrina afirmativa 56
c) El Código Civil 57
d) Doctrina exegética 59
§ 20. Francia 60
a) Monografías 60
b) Tratados de derecho civil 61

c) El Código de Napoleón 62
d) Leyes posteriores 64
§ 21. España 65
a) Código Civil 65
b) La doctrina 65
c) El derecho positivo 66
d) La jurisprudencia 67
§ 22. Hispanoamérica 68
a) Bolivia 69
b) Chile 70
c) Perú 70
d) Venezuela 72
e) Colombia 72
§ 23. Países anglosajones 74
a) Inglaterra 74
b) Estados Unidos 75
§ 24. Argentina 78
a) Síntesis bibliográfica 79
b) El Código de Vélez Sársfield 83
c) La fuente del Código. Freitas 85
d) La asistemática legislación posterior 87
e) Congresos y jornadas 89
f) La reforma constitucional de 1994 91
g) Propuesta metodológica y de contenido 92

Capítulo II

TEORÍA Y ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS PERSONALÍSIMOS

A) Fundamentación

§ 25. Materia que tratan y su carácter jurídico 95
§ 26. La actualidad y sus proyecciones 96
§ 27. Efectos niveladores 101
§ 28. Insuficiencia de las normas de derecho público 102
§ 29. Las declaraciones internacionales 104
§ 30. Los hechos 108
§ 31. La jurisprudencia 110
§ 32. Síntesis 111

B) Naturaleza jurídica

§ 33. Relación e institución jurídicas 112
§ 34. Los derechos subjetivos 114
a) Teorías negativas 114
b) Teorías afirmativas 116
c) Corriente voluntarista 117
d) Corriente del interés 118
e) Corrientes eclécticas 119
f) Corriente que se aparta de la voluntad y el interés 120
g) Mi opinión 120
§ 35. La persona o sujeto 120
a) Análisis general 121
b) Mi opinión 123
c) El Código Civil 124
d) La fuente del Código 126
e) Definición. Su análisis 126
§ 36. La personalidad 129
a) Concepto 129
b) Identificación con la capacidad 129
c) Diferenciación con la personalidad y capacidad 130
d) Crítica a los unionistas 131
e) La personalidad natural 132
§ 37. Existencia jurídica 134
§ 38. Mi opinión 135
a) Teoría de la voluntad 135
b) Teoría del interés 138
c) Teorías eclécticas 138
§ 39. Los contrarios y su refutación 139
a) Contestación a Adolfo Ravà 139
b) Contestación a Andreas von Tuhr y a Ludwig Enneccerus 143
c) Contestación a Hans Kelsen 147
d) Contestación a Alberto Spota 148
§ 40. La teoría de los valores 153
a) El valor 154
b) Objetividad 154
c) No independencia 154
d) Polaridad 155
e) Cualidad 155
f) Jerarquía 155
§ 41. El problema del objeto 155
a) Doctrina negativa 155

b) Doctrina afirmativa 157
c) Mi opinión 161

C) Caracteres

§ 42. Derechos innatos 161
§ 43. Vitalicios 164
§ 44. Necesarios 165
§ 45. Esenciales 165
§ 46. El objeto es interior 166
§ 47. Inherentes 167
§ 48. Extrapatrimoniales 168
§ 49. Relativamente indispensables 170
§ 50. Absolutos 172
§ 51. Privados 174
§ 52. Independencia 176

D) Denominación

§ 53. Distintas posiciones 177
a) Antecedentes 177
b) Fundamentales 178
c) Bienes 179
d) Crítica al nombre de la personalidad 180
e) Mi opinión 181

E) Definición

§ 54. Evaluación crítica 182
a) Concepto 182
b) Crítica a diversas definiciones 182
c) Mi definición 184

F) Sistemas, clasificación y contenido

§ 55. Sistemas unitarios 184
§ 56. Sistemas plurales 189
§ 57. Materias o categorías que no constituyen derechos personalísimos 191
a) Patentes de invención, marcas de fábrica y razón social 191

b) El denominado derecho moral de autor 193
c) El nombre 200
d) La identidad 204
e) Los atributos 205
f) Los derechos humanos 207
§ 58. Enumeración y agrupamiento admisibles 212

Capítulo III

INTEGRIDAD FÍSICA DE LA PERSONA

A) El derecho de vivir

§ 59. El genoma humano 215
a) Aspectos científicos actuales y la posible manipulación genética 215
b) Reacciones tutelares internacionales 218
1) La Unión Europea 218
2) Las Naciones Unidas 219
3) La declaración de la Unesco. La línea germinal 219
c) La intimidad y la confidencialidad 222
d) Los datos genéticos 223
§ 60. Noción y contenido 224
§ 61. Principio de la tutela 227
a) El derecho romano 228
b) El antecedente del Código Civil argentino 229
c) El Código del Perú 230
d) Mi opinión 231
e) El aborto y su punibilidad 232
f) El aborto ante el derecho civil 233
g) La jurisprudencia 233
h) Panorama en el derecho comparado 235
1) Estados Unidos de América 235
2) España 235
3) Francia 236
4) Alemania 236
5) Italia 236
6) Suecia, Noruega, Dinamarca, Austria, Grecia y Holanda 236
7) Argentina 236
§ 62. El embrión extracorpóreo 237
a) Concepciones antiguas 237

b) La fecundación asistida 237
c) El comienzo de la vida 241
d) Derecho comparado 244
e) Naturaleza jurídica del cigoto 248
§ 63. El derecho de vivir ocurrido el nacimiento 251
a) Valor de la vida 252
b) Reparación por la muerte 252
c) Incapacidad sobreviniente 255
§ 64. El suicidio y su repudio jurídico-religioso 256
a) Apuntes filosóficos 256
b) Orientación religiosa 257
§ 65. Evolución histórica 260
a) El suicidio en la Antigüedad 260
b) El suicidio a partir de la Ilustración. Impunibilidad 261
c) Mi opinión 263
§ 66. De la impunibilidad al "derecho a suicidarse" 265
a) El llamado "derecho a suicidarse" 265
b) Mi opinión 267
c) Propuesta reglamentaria 268
§ 67. El duelo 268
a) La cuestión en la antigüedad 268
b) El Código Penal 270
§ 68. Pasividad mortal 271
a) La inacción suicida 272
b) La negativa a curarse 273
§ 69. Los riesgos y las experiencias científicas 274
§ 70. Investigaciones y experimentaciones biomédicas 275
a) Las terapias para la salud 275
b) El contrato 276
c) Propuesta reglamentaria 279
§ 71. Deportes, trabajos y habilidades 280
a) Criterios antiguos 281
b) Opinión personal 282
c) Contratación 283
d) Reglamentación propuesta 284

B) Derecho al cuerpo

1) Consideraciones generales

§ 72. Necesidad de la tutela civil 285
a) El Código italiano 286
b) Los códigos latinoamericanos 287

§ 73. La vida 287
a) Naturaleza del cuerpo 287
b) Las partes del cuerpo 289

2) Operaciones quirúrgicas

§ 74. Las operaciones quirúrgicas prohibidas 291
§ 75. La esterilización reproductiva 292
§ 76. El sexo 297
a) Generalidades 297
b) La intersexualidad 300
c) El hermafroditismo 302
d) El homosexualismo 304
e) El transexualismo 306
f) Refutaciones a los que niegan la transexualidad ... 313
§ 77. Por ventajas para la salud del paciente 320
a) El consentimiento y la información 322
b) Incapacidad e inconsciencia del paciente 326
c) Limitaciones a la actuación del cirujano 330
d) Las situaciones que plantea la enfermedad del sida 334
§ 78. La salud como bien jurídico público 336
§ 79. Por razones estéticas 338
§ 80. Con el objeto de beneficiar a terceros 339
a) Experiencias científicas 339
b) Trasplantes "in vivo" 340
1) Clases de terapias relacionadas con los trasplantes 340
2) Evolución de la terapia 341
3) Evolución de las ideas 344
4) Síntesis de derecho comparado 347
5) Legislación argentina 347
6) Jurisprudencia argentina 348
7) Precisiones terminológicas 349
8) Carácter nacional del régimen legal 350
9) Carácter subsidiario de la terapia. Antecedentes 350
10) Régimen jurisdiccional 351
11) Obligación de vigilancia de los médicos y equipos médicos 351
12) Obligación de informar 351
13) Crítica a la norma 352
14) Restricciones 353
15) Incapaces mayores 354

16) Emancipados e inhabilitados 354
17) Necesidad de vínculos de parentesco 354
18) Fundamentos del requisito y críticas 355
19) Arrepentimiento del dador 356
20) Efectos de la retractación del dador 356
21) Retractación del receptor 356
22) Gastos de trasplante realizado 356
23) Propuestas para actualizar el régimen legal de trasplantes en vivo 356
c) Extracción de partes renovables 361

3) Tratamiento y exámenes médicos

§ 81. Principios generales 367
§ 82. Oposiciones trascendentales. Los testigos de Jehová 372
§ 83. Exámenes y pericias en el proceso 377
a) Reflexiones generales 377
b) Antecedentes históricos 377
c) Derecho comparado 380
d) Ordenamiento argentino 380

4) Los contratos sobre el cuerpo

§ 84. Partes renovables y no renovables 384
§ 85. Relaciones entre el profesional y el paciente 386
§ 86. Propuesta legislativa 388

5) La autolesión

§ 87. Automutilación 389
§ 88. Autoflagelación 390

6) El boxeo

§ 89. Sus consecuencias frente a los derechos personalísimos 391
§ 90. Indeseables efectos jurídicos de su autorización 394

7) Las partes separadas del cuerpo

§ 91. Encuadre jurídico 396

§ 92. Destino de las partes separadas 397
§ 93. Unión e implante de las cosas en el cuerpo 399

C) El derecho de morir

§ 94. Noción 401
§ 95. Determinación jurídica 401
§ 96. El derecho de morir. Precisiones y polémicas 403
§ 97. El suicidio y la ayuda al suicidio del enfermo llamado "terminal" 407
§ 98. La eutanasia 412
§ 99. Propuesta reglamentaria de la eutanasia. Requisitos 415

Capítulo IV

EL CADÁVER

§ 100. Las partes separadas del cuerpo y el cadáver 417
a) Conceptos 417
b) Historia 418
§ 101. Naturaleza jurídica del cadáver 420
a) Diferentes opiniones 420
b) Mi opinión 421
§ 102. Disposiciones sobre el cadáver propio 423
§ 103. El testamento vital o "living will" 428
a) El derecho argentino 428
b) Meditación sobre las sociedades actuales 429
c) La parcialidad patrimonial del fideicomiso 429
d) La asistencia de las personas inhabilitadas 430
e) Admisión en el derecho comparado 430
1) En Alemania 430
2) En Canadá (Quebec) 430
3) En España (Cataluña) 431
4) En el V Congreso Iberoamericano de Academias de Derecho 432
5) En Italia 432
6) En los Estados Unidos de América 433
7) En la Unión Europea 433
f) Objeciones que se han formulado al testamento vital 433
g) Beneficios que se han adjudicado al testamento vital 434

h) Reglas apropiadas atendiendo a todos los argumentos favorables y contrarios expuestos 435
i) Conclusiones 436
§ 104. Disposiciones sobre cadáveres ajenos 437
§ 105. Propuestas 440
§ 106. Trasplantes y cortes de partes del cadáver. Repaso histórico 441
§ 107. Régimen jurídico de los trasplantes de órganos cadavéricos. Evolución legislativa 445
§ 108. La muerte y su determinación 454

Capítulo V

LA LIBERTAD

§ 109. Manifestaciones y límites 459
a) Importancia del concepto de libertad 459
b) Concepción positiva 459
c) El derecho a la libertad 461
d) La libertad de información 462
e) La teoría de los límites internos y externos 463
f) La prohibición de la censura previa 465
g) Manifestaciones del derecho a la libertad 467
§ 110. Los actos de disposición del derecho a la libertad ... 468
a) Limitaciones al derecho 468
b) Aplicaciones en el Código 470
§ 111. Causas legítimas de supresión de la libertad contemplada en el Código Civil 472
§ 112. Disposiciones de la libertad sexual 476
a) Efectos del casamiento 477
b) Deber de fidelidad 478
§ 113. Libertad procreacional 480
a) Fecundación post mórtem 481
b) Fecundación heteróloga 482
c) Justificación jurídica 483

Capítulo VI

INTEGRIDAD ESPIRITUAL DE LA PERSONA

§ 114. Planteamiento de la materia 485

A) Derecho al honor

1) Consideraciones generales

§ 115. Necesidad de la tutela por el derecho privado 485
§ 116. Concepto 487

2) Aplicaciones legales en torno del derecho al honor

§ 117. Delitos y cuasidelitos 492
§ 118. El matrimonio 500
§ 119. Las sucesiones y la donación 502
§ 120. El honor profesional 504
§ 121. La filiación y el sexo 507
a) Alemania 508
b) Brasil 509
c) Francia 509
d) Italia 509
e) Argentina 510
§ 122. El nombre, la imagen y otras representaciones de la persona 518
a) Italia 519
b) Argentina 521
§ 123. Personas jurídicas 524
§ 124. El honor de los muertos. Remisión 526
§ 125. El honor y la libertad de expresión 526
a) El factor de atribución 526
b) Teoría de la real malicia 528
c) Aplicación de la real malicia en nuestro derecho 529
d) El factor subjetivo de responsabilidad 532
e) Jurisprudencia vernácula 534
1) El honor de los jueces 534
2) El honor de los particulares 537

B) Derecho a la imagen

§ 126. Carácter autónomo del derecho 542
a) Desarrollo histórico conceptual 542
b) La imagen y el honor 548
1) Derecho italiano 549

2) Derecho alemán 550
3) Derecho argentino 550
c) La imagen y la intimidad 551
§ 127. La reproducción y la publicidad 553
§ 128. La voz y otras exteriorizaciones de la persona 557
§ 129. La ley 11.723 561
§ 130. El consentimiento 564
a) Carácter expreso 564
b) Capacidad para prestar el consentimiento 565
c) Finalidad del consentimiento 567
d) Captación y difusión sin consentimiento 568
e) Imagen y derecho de autor 569
f) Carga de la prueba 569
g) Fallecimiento del retratado 570
§ 131. Imágenes no protegidas 570
§ 132. Propuesta para la reglamentación del derecho a la imagen 581

C) Derecho a la intimidad

§ 133. Planteamiento del tema 582
§ 134. La relación entre los principios y las reglas 584
§ 135. Materia que comprende la vida privada 586
§ 136. Diferentes definiciones de la vida privada 591
§ 137. Concepto que comparto 594
§ 138. Actualidad de la materia 600
§ 139. Despertar del derecho a la vida privada en los Estados Unidos de América 605
§ 140. Evolución y debilitamiento del derecho a la vida privada en los Estados Unidos de América 609
§ 141. Reconocimiento tardío del derecho a la intimidad 611
§ 142. Los tratados y las directivas internacionales 613
§ 143. Régimen legal 617
§ 144. Intimidad y vida privada 618
§ 145. Vicisitudes 620
a) Antecedentes de los Estados Unidos de América 620
b) El fisgoneo 623
c) La memoria de los muertos 625
d) La objeción de conciencia 626
e) La expresión artística 627
§ 146. El secreto 631
a) La correspondencia 632

b) Telégrafo, teléfono y aparatos electrónicos 637
c) Difusión televisiva 642
d) Internet 645
e) El secreto profesional 651
f) La actividad médica 652
g) La psiquiatría 654
h) Los abogados 654
i) El periodismo 655
j) Actuaciones judiciales 655
k) Procedimientos para enterarse contra la voluntad del sujeto 656
§ 147. El domicilio y el ámbito privado 659
§ 148. Difusión del nombre 661
§ 149. La ley 25.326 de protección de datos personales 662
§ 150. El hábeas data 669
§ 151. La ley 25.873 y su reglamentación 673
§ 152. La ley 26.032 674
§ 153. Intimidad y libertad de expresión 676
a) Comparación institucional de los derechos y su carácter estratégico 678
b) Los personajes y las noticias judiciales 679
c) La necesaria autodisciplina de los medios 681
d) Los sumarios de la instrucción penal 683
e) La errónea teoría de los límites de la libertad de expresión 685
§ 154. El artículo 1071 bis del Código Civil 686
§ 155. Limitaciones del derecho a la intimidad. Titulares del derecho 693
a) Personas públicas 694
b) Secreto profesional 697
c) Las cartas 697
d) Los incapaces 697
e) Personas jurídicas 698
f) Los muertos 700

D) Derecho a la identidad

§ 156. Delimitación conceptual 703
§ 157. Fases dinámicas y estáticas de la persona. El derecho a la identidad y a la identificación 706
§ 158. Diferencias con otros derechos personalísimos 710

Capítulo VII

PROTECCIÓN JURÍDICA DE LOS DERECHOS PERSONALÍSIMOS

§ 159. Sanciones y medios de defensa en general 713
§ 160. La reparación y sus diversas clases 713
§ 161. El resarcimiento por daño a los bienes personalísimos 718
§ 162. La reposición ante los daños a los bienes personalísimos 721
§ 163. La publicidad 724
a) La publicidad del artículo 1071 bis 725
b) Interpretación razonable de la publicidad del artículo 1071 bis 727
§ 164. Rectificación y respuesta. Naturaleza jurídica, conveniencia y ámbito de aplicación 728
a) Proyección internacional de la respuesta 735
b) Estado de la cuestión en nuestro derecho 739
§ 165. Medios preventivos y de cesación del daño 745
a) El derecho sustancial 746
b) El derecho procesal 750
c) Las medidas precautorias 754
§ 166. Propuestas 758

Apéndice

II Jornadas Provinciales de Derecho Civil 761
Reformas al Código Civil 763
Proyecto de Código Civil de la República Argentina unificado con el Código de Comercio 766
Anteproyecto de régimen integral de tutela de los derechos personalísimos 768
Bibliografía 773