

INDICE

Pág.

CAPÍTULO 6

RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL

1. Introito	1
2. Responsabilidad civil extracontractual	1
3. Responsabilidad contractual	4
4. El problema de la articulación de ambos tipos de responsabilidades	5
4.1.a) Sistema dualista	5
4.1.b) Sistema de la unidad	9
4.2) La cuestión en nuestro derecho	13
4.2.a) Supuestas desemejanzas entre ambos regímenes	15
4.2.b) Verdaderas diferencias entre ambos regímenes	23
4.2.b.1) La mancomunación entre los corresponsables	23
4.2.b.2) Extensión del resarcimiento	24
4.2.b.3) Plazo de prescripción de la acción indemnizatoria	25
4.2.c) El camino de la unificación	27
4.2.c.1) Proyecto de 1987	29
4.2.c.2) Proyecto de la Comisión Federal de la Cámara de Diputados de la Nación, también llamado "Proyecto Federal"	31
4.2.c.3) Proyecto de la Comisión creada por decreto del Poder Ejecutivo Nacional 468/92	34
4.2.c.4) Proyecto de Código Civil y Comercial, redactado por la Comisión designada por Decreto 685/95, también conocido como Proyecto de 1998	38
4.2.d) Reflexión final	41
5. El problema de la opción y del cúmulo	42
5.1) El problema de la concurrencia de responsabilidades	43

	Pág.
5.2) Sistema de la no acumulación	45
5.2.a) La cuestión en Francia	49
5.2.b) Otras experiencias en el Derecho Comparado	51
5.3) Teoría de la opción o del concurso de acciones	52
5.3.a) Exposición de la teoría y sus fundamentos	52
6. La doctrina del cúmulo	55
6.1) La cuestión del cúmulo en Italia	55
6.2) El derecho inglés	58
6.3) La cuestión de la concurrencia en la jurisprudencia española ..	59
6.4) La cuestión de la opción en el derecho argentino	63

CAPÍTULO 7

RESPONSABILIDAD DE FUENTE CONTRACTUAL

a) Incumplimiento contractual	73
a.1) Concepto de incumplimiento	73
a.2) El incumplimiento como acto ilícito	73
a.3) Elementos de la responsabilidad por incumplimiento contractual	75
a.4) Distintas clases de incumplimiento	75
a.5) Incumplimiento absoluto	76
a.6) Incumplimiento relativo	76
a.7) Incumplimiento "imputable" e incumplimiento "inimputable" ..	77
a.8) Consideraciones finales	77
b) Incumplimiento imputable relativo: mora del deudor	78
b.1) Concepto	78
b.2) Requisitos de la mora del deudor	79
b.2.1) Introito	79
b.2.2) Retardo en el cumplimiento	79
b.2.2.a) Concepto	79
b.2.2.b) La cuestión de la liquidez de la obligación	80
b.2.3) Factores atributivos de responsabilidad	82

	Pág.
b.2.4) Ulterior posibilidad del cumplimiento tardío, con utilidad o interés para el acreedor	85
b.2.5) Constitución en mora	86
b.2.5.1) El régimen de nuestro Código Civil antes de la reforma del decreto-ley 17.711/68.....	86
b.2.5.2) El régimen vigente después del decreto-ley 17.711/68. Distintos supuestos	87
b.2.5.3) Mora automática.....	87
b.2.5.4) Mora mediante interpelación. a) Concepto de interpelación	89
b.2.5.4.a) Naturaleza jurídica de la interpelación	89
b.2.5.4.b) Contenido de la interpelación	91
b.2.5.4.c) Quid de la intimación de pago por una suma mayor o menor a la adeudada	94
b.2.5.4.d) Formas de la interpelación	95
b.2.5.4.e) Casos en que se requiere la interpelación	96
b.2.5.4.e)-A) Interpelación convencional	96
b.2.5.4.e)-B) Existencia de un plazo tácito	96
b.2.5.4.e)-C) Las obligaciones puras y simples o inmediatamente exigibles	98
b.2.5.4.e)-D) El supuesto de las obligaciones con plazo “incierto”	101
b.2.5.4.e)-E) El caso de las “dettes querables” o “cercabili”	102
b.2.5.5) La mora en las obligaciones sin plazo preestablecido	104
b.3) Consecuencias de la mora debitoris	106
b.4) Cesación del estado de mora	108
b.4.1) “Purgatio morae” por pago:	108
b.4.1.a) Concepto	108
b.4.1.b) La purga de la mora y la resolución del contrato	109
b.4.2) Otros medios extintivos	112
b.4.3) Sobreviniente imposibilidad de cumplir la primitiva prestación	113
b.4.4) Renuncia del acreedor	113
b.4.5) Constitución en mora del acreedor	113
b.4.6) Caducidad o perención de la instancia judicial	114

	Pág.
b.5) La mora del deudor en los proyectos de reforma	115
b.5.1) El Proyecto de 1993 de la Comisión nombrada por el Poder Ejecutivo	115
b.5.2) El proyecto de 1998	116
c) Incumplimiento imputable absoluto	117
c.1) Introducción	117
c.1.a) Breve referencia sobre la evolución del concepto de responsabilidad civil	117
c.II) Factores atributivos de la responsabilidad	119
c.2) Factores subjetivos de atribución de la responsabilidad	119
c.3) La voluntariedad del acto dañoso	120
c.4) Variantes de la "culpabilidad" en general	122
c.5) Importancia del distingo entre culpa y dolo	122
c.6) Dolo: a) Acepciones	123
c.6.b) Dolo y malicia	124
c.7) Culpa: a) Evolución de su concepto	126
c.7.b) La culpa en nuestro Código Civil	128
c.7.c) Culpa, negligencia, imprudencia e impericia	132
c.7.d) La unicidad de la culpa civil	133
c.7.e) Culpa civil y culpa penal	134
c.7.f) Apreciación de la culpa	135
c.8) La responsabilidad civil y su relación con las obligaciones de "medios" y de "resultado"	139
c.9) Prueba de la culpa	141
c.10) Dispensa anticipada de la culpa	145
c.11) La responsabilidad contractual objetiva	146
c.III) La extensión del resarcimiento en el incumplimiento contractual	147
c.12) Introducción: se trata de una cuestión de relación causal	147
c.13) Causalidad material y causalidad jurídica	148
c.14) La relación de causalidad adecuada en nuestro derecho civil	149
c.15) Las consecuencias indemnizables del incumplimiento contractual	154

	Pág.
c.15.a) Introducción: resolución y ejecución del contrato no cumplido	154
c.15.b) Incumplimiento culposo	155
c.15.c) Incumplimiento doloso o “malicioso”	159
c.16) Responsabilidad contractual objetiva	160
c.IV) Los proyectos de reforma al Código Civil	162
c.17) La reforma vetada	162
c.18) El Proyecto de 1993 de la Comisión del Poder Ejecutivo	163
c.19) El Proyecto de reformas de 1998	163
d) Incumplimiento inimputable. Caso fortuito	164
d.1) Encuadre metodológico de la cuestión	164
d.2) Equivalencia de ambas denominaciones	165
d.3) Postura que sostiene que sólo la “fuerza mayor” puede funcionar como causal de liberación	166
d.4) El requisito de la exterioridad del “casus” en nuestro país	167
d.5) Concepto	168
d.6) Requisitos del caso fortuito o fuerza mayor	169
d.6.a) Introito	169
d.6.b) Hecho ajeno al deudor	169
d.6.c) Hecho sobrevenido	171
d.6.d) Hecho actual	171
d.6.e) Hecho imprevisible	172
d.6.f) Hecho inevitable	173
d.6.g) Imposibilidad de cumplimiento de la prestación	174
d.6.h) Imposibilidad absoluta y relativa	175
d.6.i) Imposibilidad definitiva y temporaria	176
d.6.j) Imposibilidad total y parcial	176
d.6.k) Imposibilidad física, jurídica y moral	176
d.7) Efectos del caso fortuito o fuerza mayor	177
d.7.1) Principio general	177
d.7.2) Excepciones:	178
d.7.2.a) Culpa o dolo del deudor	178
d.7.2.b) Previa situación de mora del deudor	179

	Pág.
d.7.2.c) Cláusula de responsabilidad o pacto de garantía	180
d.7.2.d) Disposición de la ley	180
d.8) Prueba del caso fortuito	181
d.9) "Casus" y ausencia de culpa.	182
e) Incumplimiento inimputable: Teoría de la imprevisión	184
e.1) Planteamiento de la cuestión	184
e.2) Fundamento	187
e.2.A) Fundamento en la propia relación contractual	187
3.2.B) Fundamento fuera de la relación jurídica:	187
e.2.A.1º.a) Teoría de la presuposición	187
e.2.A.1º.b) Teoría de la base del negocio	188
e.2.A.1º.c) Teoría de la voluntad marginal	189
e.2.A.1º.d) Teoría de la situación extracontractual	190
e.2.A.2º) Elemento objetivo de la equivalencia de las presta- ciones	191
e.2.B.1º) En la equidad	191
e.2.B.2º) En la moral	192
e.2.B.3º) En la buena fe	192
e.2.B.4º) En la solidaridad social y relatividad de los derechos	192
e.3) Condiciones generales de aplicación	193
e.4) Efectos de la aplicación de la teoría	194
e.5) Legislación comparada	194
e.6) La imprevisión en el derecho argentino	197
e.7) La imprevisión después de la reforma del Código Civil por el decreto ley 17.711/68	198
e.8) Fundamentos de la reforma	199
e.9) Ambito de aplicación	199
e.10) Requisitos	204
e.10.a) Excesiva onerosidad sobreviniente	204
e.10.b) Acontecimientos extraordinarios e imprevisibles	206
e.10.c) Ausencia de culpa o mora del obligado	206
e.11) Efectos	207
e.11.a) Introito	207

	Pág.
e.11.b) La postura de la “rescisión”	207
e.11.c) La postura de la “resolución”	207
e.11.d) Posturas eclécticas	208
e.11.e) Retroactividad de los efectos	208
e.12) Propuesta de mejora equitativa del contrato	210

CAPÍTULO 8

PRINCIPALES SUPUESTOS DE RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

1) Responsabilidad derivada del transporte oneroso de personas	213
1.a) El contrato de transporte	214
1.a.1) Naturaleza de este contrato	215
1.a.2) Caracteres del contrato de transporte	218
1.a.3) Normativas en juego	220
1.b) Naturaleza de la responsabilidad	221
1.b.1) Jurisprudencia nacional	227
1.b.2) Doctrina nacional	235
1.b.3) Legitimación activa en el caso del art. 184 del Cód. de Comercio	239
1.b.4) Acción de los deudos del pasajero fallecido	241
1.c) Fundamento de la responsabilidad del transportador	242
1.d) El problema de la prescripción de la acción	244
1.e) Otros aspectos de interés en materia de transporte y responsabilidad civil	248
1.e.1) Requisitos de aplicación del art. 184 Cód. Comercio	248
1.e.2) El art. 184 del Código de Comercio y su importancia respecto de la reparación de daño moral	251
1.e.3) Régimen probatorio de la responsabilidad del transportador	252
1.e.4) Exención de responsabilidad del porteador	253
1.e.5) Prohibición de las cláusulas limitativas o exoneratorias de responsabilidad	256
1.e.6) Otros aspectos a considerar	257
1.e.7) El problema de los equipajes de mano	258
1.f) Los Proyectos de reforma y el tema	258

	Pág.
1.f.1) El Proyecto de reformas de 1987	258
1.f.2) El Proyecto de reformas de 1993 del PE.	259
1.f.3) El Proyecto de reformas de 1993 o de la "Comisión Federal"	260
1.f.4) El Proyecto de reformas de 1998	260
1.g) Conclusiones	262
1.h) La excepción a la regla: el transporte de telesillas y teleskis	262
1.i) La responsabilidad directa del conductor del vehículo	264
1.i.1) Planteo del problema	264
1.i.2) La tesis de la responsabilidad extracontractual	265
1.i.3) Las posturas sobre la responsabilidad contractual	267
1.i.3.a) La tesis de la responsabilidad accesoria modelada y superpuesta a la de la obligación principal	267
1.i.3.b) La tesis del contrato a favor de terceros	269
1.i.3.c) Postura ecléctica	270
2) Responsabilidad civil de los profesionales	271
2.a) Actualidad de la temática	271
2.b) Generalidades	272
2.b.1) El concepto de "profesión liberal"	272
2.b.2) La responsabilidad profesional en general	276
2.b.3) La responsabilidad civil profesional en la primera mitad del presente siglo	278
2.b.4) Estado actual del régimen sobre responsabilidad civil de los profesionales	281
2.b.4.1) Régimen dual sobre responsabilidad civil contractual y extracontractual	281
2.c) Responsabilidad profesional	284
2.c.1) El distingo entre las obligaciones de "medios" y de "resulta- do" y su incidencia en la responsabilidad civil de los profe- sionales	287
2.d) Elementos de la responsabilidad civil de los profesionales	289
2.d.1) La responsabilidad civil de los profesionales requiere tam- bién la concurrencia de los mismos presupuestos de la res- ponsabilidad civil en general	289
2.d.2) El daño causado	289
2.d.3) Antijuridicidad	290

	Pág.
2.d.4) Relación de causalidad	292
2.d.5) El factor de atribución de la responsabilidad	294
3) La responsabilidad civil del médico	298
3.a) Generalidades	298
3.b) Importancia actual de esta temática	303
3.c) Ubicación de este tipo de responsabilidad y alcance de la misma	306
3.d) Naturaleza de la responsabilidad civil del médico	306
3.d.1) Naturaleza de la responsabilidad cuando el paciente se atiende en un Hospital Público	310
3.e) Deberes del médico	311
3.e.1) Deber de secreto profesional	312
3.e.2) Deber de información y comunicación al paciente, directamente relacionado con el deber de requerir su consentimiento informado a determinada práctica	316
3.e.2.a) Efectos de la falta de información suficiente	320
3.e.2.b) ¿Qué información se debe suministrar al paciente?	322
3.e.2.c) La exigencia de información previa al consentimiento en el derecho francés actual	328
3.e.2.d) ¿Quién debe consentir?	331
3.e.2.e) Ausencia de consentimiento del paciente: efectos	332
3.e.3) Deber de llevar en debida forma la Historia Clínica	333
3.e.4) Deber de actuación diligente	336
3.e.5) Deber de Asistencia	340
3.e.6) Deber de realizar las prácticas necesarias para mantener la vida del paciente	341
3.e.7) Deber de abstenerse de asegurar un resultado	343
3.e.8) Deber de efectuar derivación y/o interconsulta	344
3.e.9) Deber objetivo de cuidado del paciente	344
3.e.10) Facultad-deber de certificación	345
3.f) Repaso jurisprudencial	345
3.f.1) Los deberes del médico configuran obligaciones de medios y no de resultado	347
3.g) Deberes a cargo de los pacientes	352

	Pág.
3.h) Presupuestos de la responsabilidad civil médica	353
3.h.1) La responsabilidad médica es un supuesto particular de la responsabilidad civil en general	353
3.h.2) La antijuridicidad	354
3.h.3) El factor de atribución	355
3.h.3.a) El factor subjetivo en la responsabilidad por hecho propio	355
3.h.3.a.1) La imputabilidad por culpa o dolo	355
3.h.3.a.2) Medicina curativa: diagnóstico, tratamiento, atención y cuidados	357
3.h.3.a.2.a) El diagnóstico	357
3.h.3.a.2.b) Tratamiento	360
3.h.3.a.2.b.1) Responsabilidad del médico	362
3.h.3.a.2.b.2) Impericia y negligencia	363
3.h.3.a.2.b.3) Culpa del médico	364
3.h.3.a.2.b.4) Unicidad de la culpa	365
3.h.3.a.2.b.5) Ausencia de gradaciones de culpa	365
3.h.3.a.2.b.6) Apreciación de la culpa del médico	366
3.h.3.a.2.c) La asistencia profesional y las omisiones médicas (la culpa por omisión)	367
3.h.3.a.2.c.1) Responsabilidad de los cirujanos	370
3.h.3.a.2.c.2) Jurisprudencia sobre responsabilidad de los cirujanos	376
3.h.3.a.2.c.3) Cirugía estética	378
3.h.3.a.2.d) La culpa y su prueba en el deber de “medios”	379
3.h.3.a.2.d.1) Las nuevas tendencias sobre la prueba de la culpa	381
3.h.3.a.2.d.2) Jurisprudencia en materia de prueba de la culpa médica	386
3.h.4) Los factores objetivos de atribución	389
3.h.4.a) Responsabilidad indirecta del Jefe del equipo médico	389
3.h.4.b) La responsabilidad colectiva de todos los integrantes del equipo, en caso de no estar individualizado el verdadero autor del daño	392
3.h.4.c) Responsabilidad por empleo de cosas en el acto médico	395

	Pág.
3.h.4.c.1) Las normas aplicables según de trate de responsabilidad contractual o extracontractual	396
3.h.4.c.2) Prevalencia del hecho personal en el acto médico-científico	400
3.h.4.c.3) Supuestos en la responsabilidad médica, de daños causados por intervención de cosas	403
3.h.4.d) Imprudencia de otros factores objetivos:	406
3.h.4.d.1) La imprudencia de indemnizar el alea terapéutica	406
3.h.5) Otros aspectos de la responsabilidad médica	415
3.h.5.a) La obligación de “resultado”: El caso de la cirugía estética	415
3.h.5.b) Determinismo causal entre el acto médico y el daño causado	421
3.h.5.c) Jurisprudencia nacional en otros aspectos de interés .	424
3.h.5.c.1) Exoneración de responsabilidad del médico	424
3.h.5.c.2) Responsabilidad médica: juzgamiento	424
3.i) La responsabilidad civil en los trasplantes de órganos humanos	425
3.i.1) Introducción	425
3.i.2) La responsabilidad civil en los trasplantes de órganos	428
3.i.3) Requisitos comunes a todo trasplante	429
3.i.4) Requisitos de los trasplantes entre vivos	434
3.i.5) Requisitos del trasplante de piezas cadavéricas a seres vivos	442
3.i.5.a) Determinación del momento de la muerte	442
3.i.5.b) Consentimiento para la donación	452
3.i.5.c) Prohibición de que la ablación se practique por el profesional que haya atendido y tratado al muerto durante su última enfermedad o por los médicos que diagnosticaran el deceso	455
3.i.5.d) Evitar mutilaciones innecesarias al cadáver y brindar al mismo un trato digno y respetuoso	455
3.i.6) Legitimación pasiva	455
3.j) La responsabilidad civil de los hospitales y sanatorios	458
3.j.1) Introducción	458

	Pág.
3.j.2) Médico independiente que arrienda el quirófano en donde va a operar, o que tiene y atiende su consultorio en un establecimiento sanatorial	460
3.j.3) Tratamiento con médicos integrantes del plantel estable del sanatorio u hospital	462
3.j.4) El problema de las infecciones hospitalarias	470
3.j.5) Jurisprudencia argentina	472
3.j.5.a) Establecimientos asistenciales	472
3.j.5.b) Hospitales públicos	474
3.j.5.c) Responsabilidad del hospital y del médico: alcance	474
3.j.5.d) Deber de previsión	475
3.j.5.e) Obligación de seguridad	475
3.k) La responsabilidad civil en la medicina pre-paga	476
3.k.1) Introducción	476
3.k.2) Los regímenes de medicina pre-paga	479
3.k.3) Las "Obras Sociales" como prestadoras de servicios de salud	480
3.k.4) Sistemas de contratación de obras sociales con los directos prestadores de los servicios de salud	480
3.k.4.a) Pago por prestación médica	481
3.k.4.b) Atención médica por prestadores en relación de dependencia	481
3.k.4.c) Sistema de "capitación"	482
3.k.4.d) Sistema de reintegro	483
3.k.5) Irrelevancia del régimen de contratación entre la "Obra Social" y el médico en punto a responsabilidad civil	483
3.k.6) Responsabilidad civil de la "Obra Social" frente a sus afiliados	484
3.k.7) Responsabilidad civil y protección a los adherentes a servicios privados de medicina pre-paga	487
3.k.8) La responsabilidad del efectivo prestador del servicio de salud frente al paciente	491
3.k.9) Responsabilidad "concurrente" o "indistinta" de todos los involucrados en una prestación de salud	492
3.k.10) Responsabilidad civil de los servicios de urgencia médica	492
3.l) Responsabilidad del médico: balance y perspectivas	494

	Pág.
4) Responsabilidad civil del abogado	498
4.a) Introducción	498
4.b) Etimología del vocablo “abogado”	498
4.c) Reseña histórica	499
4.d) Los detractores de la Abogacía	501
4.e) Concepto de abogacía	504
4.f) Distintos tipos de abogados (delimitación del tema)	505
4.g) Función de la abogacía	507
4.h) Deberes del abogado	510
4.h.1) Juramento	510
4.h.2) Deber de patrocinio y defensa	510
4.h.3) Deber de guardar el secreto profesional	513
4.h.4) Deber de guardar estilo en su actuación procesal y digni- dad en todo momento	514
4.h.5) Deber de asesorar debidamente y no inducir a engaño a los clientes	516
4.h.6) Deber de actualización y perfeccionamiento profesional ..	518
4.i) La plétora profesional	519
4.j) Distintas posiciones con relación a la responsabilidad del abo- gado	520
4.k) Naturaleza jurídica de la responsabilidad civil del abogado	521
4.k.1) La actuación como apoderado o como patrocinante	523
4.l) Presupuestos de la responsabilidad civil del abogado	524
4.l.1) Antijuridicidad	524
4.l.2) Relación de causalidad	525
4.l.3) El factor de atribución de la responsabilidad	527
4.l.3.a) Introducción	527
4.l.3.b) El distingo entre obligaciones de “medios” y de “resul- tado”	527
4.l.3.c) La responsabilidad objetiva del abogado	529
4.l.3.d) Responsabilidad del abogado por culpa	530
4.l.3.d.1) Las cuestiones de “hecho” y de “derecho”	532
4.l.3.d.2) Gravedad de la culpa	535

	Pág.
4.1.3.e) Responsabilidad del abogado por dolo	536
4.1.4) El daño	538
4.1.4.1) Casuística jurisprudencial	544
4.1.4.2) Responsabilidad por caducidad de la instancia	544
4.1.4.3) Responsabilidad por la transformación del derecho en obligación natural	545
4.1.4.4) Responsabilidad por no interposición de recursos	546
4.1.4.5) Pérdida de pruebas	547
4.1.4.6) Responsabilidad del peticionante de una quiebra luego revocada	547
4.1.4.6.a) El daño indemnizable	548
4.1.4.6.b) La acción indemnizatoria	548
4.1.4.6.c) Legitimación pasiva	549
4.1.4.7) Responsabilidad procesal por daños	550
4.1.4.8) Responsabilidad por la traba de medidas cautelares abusivas	551
4.1.4.9) Responsabilidad por el levantamiento irregular o la caducidad de medidas cautelares o hipotecas	552
4.1.4.10) Responsabilidad por incumplimiento del deber de información o del deber de consejo al cliente	554
5) Responsabilidad civil de los contadores y de otros profesionales de las Ciencias Económicas	556
5.a) Visión panorámica del tema	556
5.b) Delimitación del abordaje	557
5.c) Responsabilidad contractual y extracontractual	558
5.d) Responsabilidad de los contadores por dictámenes y asesoramiento	560
5.d.1) Las prestaciones y deberes a cargo de estos profesionales ..	560
5.d.2) Aplicación del distingo entre obligaciones de “medio” y de “resultado”, a las tareas del contador	562
5.d.3) Responsabilidad como síndicos societarios. Función de contralor	565
5.d.4) Responsabilidad civil frente a la sociedad y accionistas	567
5.d.5) Responsabilidad civil frente a terceros extraños	568
5.d.6) Elementos de esta responsabilidad civil profesional	569

	Pág.
5.d.6.a) Antijuridicidad	569
5.d.6.b) Relación de causalidad	569
5.d.6.c) El factor de atribución	571
5.d.7) Responsabilidad por el desempeño como auditor	572
5.d.7.a) Auditoría: concepto	574
5.d.7.b) Antecedentes históricos de la auditoría	576
5.d.7.c) Importancia de la auditoría	577
5.d.7.d) La auditoría: presupuestos	578
5.d.7.e) El auditor	579
5.d.7.f) Etapas para la formación de un dictamen de auditoría ..	580
5.d.7.g) Responsabilidad del auditor: naturaleza	583
5.d.7.h) Supuestos que comprometen la responsabilidad del auditor	585
5.d.7.i) La responsabilidad de los auditores en un fallo español	588
5.d.7.j) Presupuestos de la responsabilidad civil del auditor ...	590
5.d.7.k) Diligencia exigible al auditor y apreciación de su conducta	592
5.d.7.l) Observaciones sobre la responsabilidad de los auditores	594
6) Responsabilidad de Ingenieros, Arquitectos y otros profesionales de la construcción	595
6.a) Antecedentes históricos	595
6.b) Los sujetos en el contrato de construcción de obra	597
6.c) Responsabilidad a priori contractual	598
6.d) Responsabilidad del locador por destrucción de la obra antes de su entrega	599
6.e) Responsabilidad del locador después de la entrega de la obra ...	601
6.e.1) Principio general: liberación del locador por los vicios aparentes	601
6.f) Responsabilidad del locador de obra por vicios ocultos y diferencias contractuales no advertibles en el momento de la recepción de la obra	604
6.f.1) Necesidad de su denuncia bajo pena de caducidad	604
6.f.2) Plazo para la aparición de los vicios ocultos y término de prescripción de la acción	605

	Pág.
6.f.3) Responsabilidad del locador por ruina producida en edificios destinados a larga duración	607
6.f.3.a) Concepto de ruina	607
6.f.3.b) Obras comprendidas	609
6.f.3.c) Causa del daño	610
6.f.3.d) Vicio de construcción	610
6.f.3.e) Vicio del suelo	610
6.f.3.f) Vicio de materiales	611
6.f.3.g) Prueba de la causa del daño	612
6.f.3.h) Sujetos responsables (legitimación pasiva)	613
6.f.3.h.1) El constructor	613
6.f.3.h.2) Proyectista y director de obra	613
6.f.3.h.2.a) Responsabilidad indistinta	615
6.f.3.h.2.b) Legitimación activa	615
6.f.3.i) Prohibición de dispensar la responsabilidad	617
6.f.3.j) Plazo decenal de garantía	617
6.f.3.j.1) El texto legal	617
6.f.3.j.2) Naturaleza del plazo	617
6.f.3.j.3) Cómputo del plazo	618
6.f.3.j.4) Ampliación del plazo de garantía	618
6.f.3.j.5) Plazo anual de prescripción	618
6.f.3.k) Responsabilidad por daños a terceros	619
6.f.3.l) La responsabilidad de ingenieros, arquitectos, etc. en los Proyectos de Unificación	620
6.f.3.l.1) Proyecto de 1987	620
6.f.3.l.2) Proyecto del P.E. de 1993	621
6.f.3.l.3) Proyecto de la Comisión Federal de 1993	622
6.f.3.l.4) Proyecto de 1998	623
7) Responsabilidad civil de Martilleros y Corredores	625
7.a) Introducción	625
7.b) Intrascendencia en punto a responsabilidad civil, sobre si son "comerciantes" o "auxiliares de comercio"	627
7.c) Responsabilidad contractual, en principio	627

	Pág.
7.d) Presupuestos de esta responsabilidad civil	628
7.e) El daño causado	629
7.f) La antijuridicidad	629
7.g) Nexo causal	633
7.h) Factor de atribución	633
8) Responsabilidad del Escribano	634
8.a) Introducción	634
8.b) Escribanos de título y de registro	636
8.c) Distintos sistemas de notariado	637
8.d) Los escribanos de registro y la “fe” del instrumento público	638
8.e) Naturaleza jurídica de la actividad notarial	640
8.e.1) Introito	640
8.e.2) Tesis que afirma su condición de funcionario	641
8.e.3) Tesis negatoria de la calidad de “funcionario”	643
8.e.4) Postura ecléctica	643
8.f) Naturaleza del acto notarial	647
8.f.1) Naturaleza de la responsabilidad civil del escribano	648
8.f.1.a) Preceptivas involucradas	648
8.f.1.b) Naturaleza jurídica de dicha responsabilidad	649
8.f.1.b.1) Responsabilidad entre escribano y cliente	650
8.f.1.b.2) Entre escribano y co-contratante no cliente	651
8.f.1.b.3) Frente a terceros	653
8.g) Requisitos de la responsabilidad civil del notario	653
8.g.1) Introito	653
8.g.2) Antijuridicidad	653
8.g.3) Factor de atribución de la responsabilidad	669
8.g.4) Relación de causalidad y daño	670
8.h) Adscripción notarial y responsabilidad	670
8.h.1) La adscripción notarial y su funcionalidad	670
8.h.2) Responsabilidad por el escribano adscripto	672
8.i) Resarcimiento del daño causado	674

	Pág.
9) La responsabilidad de los profesionales en los Proyectos de reforma	674
9.a) Proyecto de 1987	675
9.b) Proyecto P.E. de 1993	676
9.c) Proyecto de Diputados de 1993	677
9.d) Proyecto de 1998	677
10) Anexo: Responsabilidad Civil de los Médicos. Una visión distinta: la de los propios médicos	678
10.a) Definición	678
10.b) Situación actual	679
10.c) Respuesta de los médicos ante el problema	681
10.d) Aspectos legales	683
10.e) Otros resultados negativos	686
10.f) Causas de la proliferación de demandas	687
10.g) La responsabilidad en el equipo médico	692
10.h) El consentimiento informado	694
10.i) La historia clínica	695
10.j) Experiencia sobre Mala Praxis en el Cuerpo Médico Forense	697
10.k) Conclusiones	700

CAPÍTULO 9

SUPUESTOS DUDOSOS

1) Deslinde de los campos de la responsabilidad contractual y delictual	701
2) Responsabilidad precontractual e “in contrahendo”	702
2.a) Generalidades	702
2.b) Consentimiento y contrato	704
2.c) La buena fe como fuente de deberes precontractuales	705
2.c.1) Discusión y formación del contrato.....	709
2.d) La responsabilidad precontractual	712
2.d.1) Antecedentes de la idea	716
2.d.2) Fundamentos de esta responsabilidad	718
2.d.2.a) Teorías contractuales	719
2.d.2.a.1) De la culpa in contrahendo	719

	Pág.
2.d.2.a.2) De la culpa precontractual	720
2.d.2.a.3) Otras teorías contractuales	722
2.d.2.a.3.a) DEMOLOMBE y PLANIOL	722
2.d.2.a.4) Teorías contractuales: apreciación crítica	723
2.d.2.b) Teoría de la responsabilidad legal	724
2.d.2.c) Teorías extracontractuales	725
2.d.2.c.1) Del abuso del derecho	725
2.d.2.c.2) De la culpa aquiliana	727
2.d.2.c.3) De la declaración unilateral de voluntad	731
2.d.2.d) Doctrinas eclécticas	731
2.e) Ámbito de aplicación y alcance de esta responsabilidad	733
2.e.1) Antijuridicidad de la conducta	734
2.e.2) Factor de atribución que le es aplicable	734
2.e.3) Término a quo del período precontractual	737
2.e.4) Anclaje normativo de la responsabilidad "in contrahendo" en nuestro derecho	739
2.e.5) Supuestos que pueden subsumirse dentro del casillero de la responsabilidad precontractual	740
2.e.6) Caracteres o presupuestos de esta responsabilidad	742
2.e.7) Determinación del daño indemnizable	742
2.f) Contractualización facultativa del régimen jurídico de la fase de negociaciones	743
2.g) La responsabilidad precontractual en los Proyectos de unifica- ción legislativa	745
2.g.1) El proyecto de Reforma de 1987	745
2.g.2) Proyecto del P.E. de 1993	745
2.g.3) Proyecto de Diputados de 1993	746
2.g.4) Proyecto de 1998	746
2.h) Reseña de jurisprudencia argentina	747
3) Casos dudosos	751
4) Responsabilidad derivada del transporte benévolo de personas	751
4.a) Delimitación y concepto	751
4.b) Encuadramiento jurídico de la responsabilidad	760

	Pág.
4.b.1) Teorías negativistas	760
4.b.2) Teorías contractualistas	761
4.b.3) Teoría de la responsabilidad extracontractual	764
4.c) Atenuación de la responsabilidad del transportista benévolo, dentro de las tesis extracontractuales	768
4.d) Doctrina y jurisprudencia nacionales	772
4.e) Reseña de jurisprudencia argentina	775
5) Daños derivados de la práctica de deportes	778
5.a) Generalidades	778
5.a.1) Antecedentes históricos de la responsabilidad por acci- dentes deportivos	781
5.a.2) Daños provocados durante el lanzamiento de jabalina	781
5.a.3) Práctica de la "pancratio"	783
5.b) Concepto de deporte y accidente deportivo	783
5.c) Caracteres esenciales del deporte	785
5.c.1) Una primera distinción	786
5.c.2) Una segunda disquisición necesaria.....	786
5.c.3) Reglas que rigen el deporte	787
5.c.4) Sujetos normalmente involucrados en la práctica de de- portes	791
5.d) Deporte y aceptación de riesgos	792
5.d.1) Los deportes riesgosos en la jurisprudencia argentina.....	794
5.d.2) Deporte y riesgo creado	794
5.d.3) Deportes riesgosos	795
5.d.4) Deporte peligrosos y aceptación del riesgo	796
5.d.5) Los deportes de riesgo en la doctrina y jurisprudencia francesa	797
5.d.6) Los deportes de riesgo en la jurisprudencia española	799
5.e) ¿Existe una culpa "deportiva"?	800
5.f) Responsabilidad del deportista respecto de los participantes en el juego	804
5.f.1) Actuando dentro de las normas de juego	804
5.f.2) En violación de normas de juego o de normas disciplina- rias	804

	Pág.
5.f.3) Teorías absolutorias	807
5.f.4) Teoría de la responsabilidad	811
5.g) Naturaleza jurídica de la responsabilidad	811
5.h) Responsabilidad del deportista frente al público espectador o terceros	812
5.i) Responsabilidad civil del árbitro	813
5.i.1) Concepto de árbitro o juez deportivo	813
5.i.2) Deberes a cargo de los árbitros	814
5.i.3) Responsabilidad del árbitro frente a los contendientes	814
5.i.4) Responsabilidad del árbitro frente al público o terceros	815
5.j) Responsabilidad del organizador	815
5.j.a) Responsabilidad frente a los contendientes	815
5.j.b) Responsabilidad, contractual, por daños sufridos por los espectadores	816
5.j.c) Responsabilidad extracontractual refleja	826
5.k) Responsabilidad del empresario u organizador ante el propio deportista que sufre un menoscabo en su persona o bienes	828
5.l) Conclusiones acerca de la responsabilidad civil en el deporte ..	830
6) El contrato de hospedaje y la responsabilidad del hotelero	831
6.a) Generalidades	831
6.b) Antecedentes históricos	834
6.c) Obligaciones del hotelero	838
6.d) Derechos del hotelero	840
6.e) Naturaleza de la responsabilidad del hotelero	841
6.f) Factor de atribución que le es aplicable al caso	843
6.g) Ámbito de aplicación de los arts. 1118 y 2229 y ss.	845
6.g.1) Legitimación pasiva	845
6.g.2) Legitimación activa	849
6.g.3) Daños comprendidos	850
6.g.4) Período en que es responsable el hotelero	853
6.g.5) Causales de liberación de responsabilidad del hotelero	854
6.g.5.a) La existencia de caso fortuito o fuerza mayor	856
6.g.5.b) Ausencia de denuncia de la introducción de cosas va- liosas en el hotel	858

	Pág.
6.g.5.c) Existencia de culpa del viajero-depositante	858
6.g.5.d) La autoría del daño por los propios miembros de la familia o visitantes del viajero	859
6.g.6) Personas por las que responde el hotelero	859
6.h) Otras cuestiones	860
6.i) Cuestiones procesales involucradas	861
6.j) La responsabilidad del hotelero en los proyectos de unificación ..	862
6.j.1) Proyectos de 1987 y de 1993	862
6.j.2) Proyecto de 1998	862
6.k) La responsabilidad del hotelero en el derecho español	864
7) Responsabilidad de capitanes de buques, patronos de embarcaciones y agentes de transporte terrestre	866
7.a) Nociones generales	866
7.b) Responsabilidad contractual	867
8) Otros casos dudosos	870
8.a) Contrato inexistente, nulo, anulable e inoponible	871
8.a.1) Contratos inexistentes: primeras apostillas	871
8.a.2) Utilidad de la doctrina del acto inexistente en materia de contratos	872
8.a.3) Un ejemplo de aplicación práctica de la inexistencia del contrato	874
8.a.4) Contrato inexistente y responsabilidad civil	876
8.a.5) Contratos nulos y anulables	878
8.a.6) Contratos inoponibles	880
8.a.7) Tercero cómplice en un incumplimiento contractual	885
8.b) Responsabilidad postcontractual	889
9) Accion de "derecho común" en los accidentes laborales	894
10) La responsabilidad civil en la Ley de Riesgos del Trabajo (ley 24.557)	894
10.a) Introducción	894
10.a.1) La ley 24.028	897
10.a.2) La opción en la ley 9688 y en la ley 24.028	899
10.b) El artículo 39 de la Ley de Riesgos de Trabajo	900
10.b.1) La transacción en la Ley de Riesgos de Trabajo	900

	Pág.
10.b.2) Los incisos 1º y 2º del artículo 39 de la ley 24.557	904
10.b.3) Debate sobre la constitucionalidad del art. 39 inciso 1º de la LRT	908
10.b.3.a) Quienes defienden su constitucionalidad	908
10.b.3.b) Posición intermedia	912
10.b.3.c) Quienes afirman su inconstitucionalidad	915
10.b.3.d) La posición de la Corte Suprema de Justicia en el Caso Gorosito	920
10.b.3.d.1) El caso "Gorosito, Juan R. c. Riva S.A. y otro"	920
10.b.3.e) La posición del autor	925
10.b.4) Inciso 3 articulación conjunta de la LRT y el Código Civil	927
10.b.5) Inciso 4	928
10.b.6) Inciso 5	929
10.c) La solidaridad laboral del art. 30 L.C.T. y el art. 39 de la LRT ...	929
10.d) Los artículos 75 y 76 de la Ley de Contrato de Trabajo	929
10.e) El artículo 6 de la Ley de Riesgos de Trabajo	932
10.f) Conclusión	933