

MARCELO J. LÓPEZ MESA

Profesor Titular de Derecho Civil (Obligaciones)
Universidad de Belgrano
Académico de la Academia Nacional de Derecho y
Ciencias Sociales de Buenos Aires

LA RESPONSABILIDAD CIVIL

*Sus presupuestos en el
Código Civil y Comercial*

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2019

Julio César Faira - Editor

I.S.B.N.: 978-9974-745-80-3

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: euroseditores@fibertel.com.ar

www.euroseditores.com

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: bdef@netgate.com.uy

www.editorialbdef.com

Hecho el depósito que establece la ley. Derechos reservados.

Impreso en Argentina en el mes de julio de 2019 por:

La Imprenta Ya, Av. Alférez Hipólito Bouchard 4381

Tel.: 4756-6854 / 6837. Munro, Buenos Aires.

www.laimprentaya.com

ÍNDICE

PRÓLOGO	XV
---------------	----

Capítulo 1

LA RESPONSABILIDAD CIVIL

1. La responsabilidad civil hoy	1
1.1. El concepto de responsabilidad	13
2. Responsabilidad civil y responsabilidad moral	21
3. La responsabilidad civil y la responsabilidad penal ...	31
4. La responsabilidad civil	33
5. Antecedentes y evolución histórica de la responsabilidad civil	35
5.1. De la venganza a la reparación del daño	37
5.2. Desde la causalidad material a la responsabilidad subjetiva	42
5.3. De la culpabilidad como paradigma excluyente a un esquema bipolar donde la culpa comparte el escenario con el riesgo creado y otros factores objetivos de atribución	44
5.4. Del daño injustamente causado al daño injustamente sufrido	55
5.5. De una concepción patrimonialista del daño a otra personalista	58
5.6. De la responsabilidad individual a responsabilidades colectivas	58
5.7. Del individualismo a la solidaridad	60
5.8. De un derecho a seguir dañando mientras se paguen los daños al rotundo no a la causación del daño	61
5.9. Desde un derecho resarcitorio clásico al derecho de daños que se complementa con fondos indemnizatorios y otras herramientas ..	63

5.10. Del entusiasmo excesivo a la toma de conciencia sobre las imposibilidades de una responsabilidad propia de “Alicia en el país de las maravillas”	67
6. Fundamentos de la responsabilidad civil	70
6.1. Evolución histórica de los fundamentos de la responsabilidad	72
6.2. El sistema de nuestro derecho privado	75
6.3. Apreciación y balance de la incidencia de los diversos fundamentos de responsabilidad	76
7. El tránsito de una concepción antigua a una moderna de responsabilidad.....	80
8. Otros mecanismos distintos de la responsabilidad civil para afrontar la dañosidad creciente de la vida moderna	81
9. El aseguramiento obligatorio	92
10. Situación actual de la responsabilidad civil	97
11. Necesaria coordinación de los diversos mecanismos reparatorios	101
12. El “sistema de responsabilidad civil” del Código Civil y Comercial argentino	104
12.1. La asistematicidad del tratamiento de la responsabilidad civil en el nuevo Código.....	105
12.2. La regulación de la responsabilidad civil en el nuevo Código y los necesarios ajustes a practicarle	110

Capítulo II

LOS PRESUPUESTOS ESENCIALES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

1. El daño resarcible	118
1.1. El daño en la responsabilidad civil	118
1.2. La primacía del daño, su correcta interpretación y sus consecuencias	126
2. Concepto de daño.....	132
3. Requisitos para la resarcibilidad del daño	144
3.1. Certeza: El daño debe ser cierto	145
3.2. Personalidad: Debe tratarse de un daño que sea propio de quien lo reclama	153

3.3. Legitimidad: El derecho lesionado debe ser legítimo y, por ende, el daño debe ser ilegítimo o antijurídico para ser resarcido	155
3.4. Causalidad: El daño debe estar relacionado causalmente en forma adecuada con el hecho dañoso.....	162
3.5. Subsistencia: El daño debe subsistir al momento de su reparación.....	177
4. Clases de daño	178
4.1. Daño compensatorio y daño moratorio	179
4.2. Daño común y daño particular o propio	183
4.3. Daño intrínseco y daño extrínseco	188
4.4. Daño directo y daño indirecto	190
4.5. Daño mediato e inmediato	191
4.6. Daño actual y daño futuro	192
4.7. Daños instantáneos y daños continuados	200
4.8. Daños permanentes o duraderos y daños sobrevenidos.....	204
4.9. Daño al interés negativo y positivo	205
5. Rubros indemnizatorios contemplados por el Código Civil y Comercial	212
5.1. Daño patrimonial.....	215
5.2. Daño emergente.....	219
5.3. Lucro cesante	229
5.4. La pérdida de una chance como daño indemnizable	243
5.5. El daño directo	270
6. Las “consecuencias no patrimoniales” (el daño extrapatrimonial)	279
6.1. La reparación del daño extrapatrimonial	289
6.2. Rubros susceptibles de ser agredidos extrapatrimonialmente	295
6.3. Apreciación del daño moral.....	314
7. La prueba del daño	322
7.1. La prueba del daño moral	322
8. Reparación del daño moral.....	323
8.1. La legitimación para reclamar daño moral.....	327

9. Imprudencia de la inflación del resarcimiento por la reparación de géneros indemnizatorios no previstos por el ordenamiento.....	337
10. Los daños punitivos	342
10.1. Concepto de los daños punitivos.....	351
10.2. Los <i>punitive damages</i> en el <i>common law</i>	353
10.3. El principio de la imprudencia del enriquecimiento del damnificado a costa del responsable.....	366
10.4. Funciones de los daños punitivos	367
10.5. Caracteres de los daños punitivos.....	372
10.6. Los supuestos a que se ha propuesto aplicar daños punitivos	382

Capítulo III

LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

1. Causalidad y responsabilidad civil	397
2. La causalidad jurídica: su función	403
3. Causalidad jurídica: concepto	406
4. Doctrina de los resultados desproporcionados	418
5. De nuevo sobre la causalidad material y la causalidad jurídica	421
6. Complejidad de la indagación causal	428
7. La indagación causal en materia de responsabilidad civil	440
8. Causalidad y culpabilidad	445
9. Caracteres del vínculo causal.....	449
10. Problemas de la relación causal en el Código Civil y Comercial.....	452
11. Causalidad y conceptos conexos.....	454
12. Teorías sobre la relación de causalidad.....	470
12.1. Teoría de la causalidad virtual.....	471
12.2. Teoría de la causalidad adecuada	477
13. El juicio de adecuación causal o análisis de probabilidad.....	485
14. Los “daños en cascada”	496

15. Las limitaciones de la teoría de la causalidad adecuada	499
16. La apreciación de la relación causal en la jurisprudencia argentina.....	507
17. La relación de causalidad en los sistemas objetivos de responsabilidad	509
18. Acreditación de la relación causal.....	512
19. Observaciones sobre la apreciación causal	519

Capítulo IV

ANTI JURIDICIDAD DEL DAÑO

1. La antijuridicidad en el Derecho civil.....	525
2. La responsabilidad civil como consecuencia de la violación de un deber jurídico.....	550
3. La antijuridicidad: esencia y manifestaciones	558
4. Los tipos o clases de antijuridicidad	583
4.1. La antijuridicidad en el terreno civil y en el penal: similitudes y diferencias.....	583
4.2. Antijuridicidad subjetiva y objetiva	597
5. Funciones de la antijuridicidad	608
6. La antijuridicidad y su desempeño en el derecho actual	610

Capítulo V

FACTORES DE ATRIBUCIÓN

DE RESPONSABILIDAD

1. Factores de atribución del daño	619
2. Clasificación de los factores de atribución.....	622
3. Los factores subjetivos de atribución	623
3.1. Dolo.....	624
3.2. La culpa como factor de atribución de responsabilidad	651
4. Los factores objetivos de atribución	688
5. La obligación de garantía.....	690
5.1. La obligación de seguridad y la de garantía ...	692
5.2. Alcance de la teoría.....	693

6. El riesgo creado.....	701
6.1. Concepto de “riesgo creado”	709
6.2. Las actividades riesgosas o peligrosas	710
6.3. El riesgo creado como factor de atribución	715
6.4. Factores o elementos que caracterizan la responsabilidad por riesgo	718
6.5. Principales diferencias entre la doctrina judicial argentina y europea en materia de riesgo creado.....	719
7. El vicio de la cosa como factor de atribución.....	725
8. La causación de un daño evitable.....	731
9. La equidad	734
9.1. Algunas aproximaciones	736
9.2. La equidad y los principios de justicia.....	737
9.3. La equidad y la moral	738
9.4. La equidad y la seguridad jurídica	738
9.5. La equidad y lo justo	739
9.6. Equidad: precisando un concepto	741
9.7. La equidad en el Código Civil y Comercial	744
10. Exceso en la normal tolerancia entre vecinos.....	746
10.1. Vecindad y perturbaciones.....	746
10.2. Las “inmisiones”	748
10.3. El exceso en la normal tolerancia entre vecinos.	752
10.4. Las relaciones de vecindad y las “perturbaciones de vecindad”	756
10.5. La responsabilidad derivada del exceso en la normal tolerancia.....	760
10.6. Interpretación de la norma	763
10.7. Acciones que confiere la norma al damnificado.	768
10.8. Criterios de juzgamiento del exceso	769
10.9. Legitimados activos y pasivos	776
10.10. Diferencias y similitudes entre el art. 2618 del Código de Vélez y el art. 1973 del nuevo Código Civil y Comercial.....	779