



## ÍNDICE SUMARIO

### CAPÍTULO I

#### LA NECESIDAD DE UN REPLANTEO

|                                                                                      |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. Crítica a la expresión daño moral y a su conceptualización tradicional            | 9  |
| 2. Es un "daño jurídico" y no un "daño moral"                                        | 10 |
| 3. Las consecuencias de la expresión equívoca: daño moral                            | 11 |
| 4. Es rigurosamente un daño a la persona extrapatrimonial                            | 11 |
| 5. Ventajas de la reubicación del denominado "daño moral"                            | 12 |
| 6. La amplitud del nuevo enfoque: las categorías                                     | 13 |
| 7. Daños personales ajenos al "dolor" y daños personales relacionados con el "dolor" | 15 |
| 8. Las enseñanzas de la doctrina italiana y su validez para la Argentina             | 16 |
| 9. La prédica de Carlos Fernández Sessarego y el Código Civil peruano de 1984        | 18 |
| 10. Nuestra opinión, en síntesis                                                     | 19 |

### CAPÍTULO II

#### EL DAÑO MORAL. DOLOR

|                                                                       |    |
|-----------------------------------------------------------------------|----|
| 1. La presencia del sufrimiento en el mundo actual                    | 23 |
| 2. Causas que tienen que ver con las relaciones interpersonales       | 26 |
| 3. La innegable función del dinero: "No hace la felicidad pero ayuda" | 28 |
| 4. Víctimas y victimarios                                             | 29 |
| 5. ¿La cuestión del sufrimiento es una cuestión jurídica?             | 31 |
| 6. ¿Es una cuestión moral?                                            | 33 |
| 7. ¿Es una cuestión religiosa?                                        | 34 |
| 8. En su caso, ¿cuál es la respuesta jurídica?                        | 34 |
| 9. ¿Cuál es la respuesta moral?                                       | 35 |
| 10. ¿Cuál es la respuesta religiosa?                                  | 36 |

### CAPITULO III

#### EL DAÑO MORAL ES UN DAÑO JURÍDICO

|                                                                                  |    |
|----------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. La denominación "daño moral": su equivocidad                                  | 39 |
| 2. La juridicidad del daño moral                                                 | 40 |
| 3. Las denominaciones propuestas por la doctrina                                 | 42 |
| 4. Los valores comprometidos son la justicia y la seguridad                      | 43 |
| 5. La calificación como daños metajurídicos                                      | 45 |
| 6. La protección integral de la persona humana como objeto principal del Derecho | 47 |
| 7. Primera aproximación al Derecho Comparado                                     | 49 |

### CAPITULO IV

#### EL DAÑO MORAL COMO DAÑO JURÍDICO DE HECHO

|                                                                             |    |
|-----------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. El daño moral: modificación disvaliosa del espíritu                      | 53 |
| 2. Su existencia con prescindencia de una especial protección jurídica      | 56 |
| 3. La noción de daño jurídico para un sector de la doctrina. Inconvenientes | 58 |
| 4. El daño resarcible como serie abierta de perjuicios                      | 60 |
| 5. El daño moral de hecho o daño no formal                                  | 63 |

## **CAPÍTULO V**

### **UBICACIÓN DEL DAÑO MORAL EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL**

|                                                 |    |
|-------------------------------------------------|----|
| 1. Evolución del daño moral                     | 67 |
| 2. Preferencia por la persona de la víctima     | 71 |
| 3. La responsabilidad civil y el Derecho Penal  | 74 |
| 4. Independencia de las sanciones civil y penal | 76 |
| 5. Posibilidad de una sanción mixta             | 78 |

## **CAPÍTULO VI**

### **AUTONOMÍA DEL DAÑO MORAL RESPECTO DEL PATRIMONIAL**

|                                                                                              |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. Daño moral y daño patrimonial: diferencias                                                | 81 |
| 2. Daño moral sin daño patrimonial y viceversa                                               | 82 |
| 3. Daño moral por incumplimiento contractual                                                 | 85 |
| 4. Diferente magnitud de los bienes materiales afectados y de las consecuencias espirituales | 89 |
| 5. Necesidad de afirmar la autonomía del daño moral                                          | 91 |

## **CAPÍTULO VII**

### **EL DOLOR Y LOS CONTRATOS**

|                                                                                                                     |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Incumplimiento contractual: situación del contratante inocente                                                   | 95  |
| 2. El artículo 522 del Código Civil: la facultad otorgada al juez de condenar al resarcimiento del daño moral       | 97  |
| 3. Las tendencias jurisprudenciales de los últimos tiempos                                                          | 100 |
| a) La jurisprudencia "generosa". La identificación del "podrá" con el "deberá"                                      | 100 |
| b) La jurisprudencia restrictiva                                                                                    | 101 |
| 1) Las creaciones pretorianas                                                                                       | 102 |
| 2) No al mero dolor; sí a otros ataques a la persona                                                                | 103 |
| 4. El incumplimiento en la entrega de una suma de dinero. Mutuo insatisfecho. Consecuencias                         | 104 |
| 5. El incumplimiento en la devolución de un automotor. La privación del uso. Contrato de garaje                     | 105 |
| 6. La privación o incumplimiento en la entrega de la casa-habitación. El hogar propio. Frustración                  | 107 |
| 7. El incumplimiento en el contrato de transporte: terrestre, marítimo, aéreo. La falta de traslado. El daño físico | 108 |

## **CAPÍTULO VIII**

### **NOCIÓN DEL DAÑO MORAL**

|                                                                                                           |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. El debate doctrinario                                                                                  | 111 |
| a) La noción por exclusión: son daños morales aquellos que no pueden ser considerados daños patrimoniales | 112 |
| b) Noción que atiende al interés comprometido                                                             | 114 |
| c) Noción que atiende a la naturaleza de los derechos lesionados                                          | 115 |
| d) Noción que atiende a los resultados o consecuencias de la acción antijurídica                          | 117 |
| 2. La posición del Código Civil argentino                                                                 | 120 |
| 3. Derecho Comparado                                                                                      | 121 |

## **CAPÍTULO IX**

### **EL DAÑO MORAL COMO RESULTADO DISVALIOSO DEL ESPÍRITU**

|                                                                  |     |
|------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Necesidad de una comprensión amplia de los resultados         | 125 |
| 2. La limitación de los dolores: físicos y espirituales          | 126 |
| 3. La extensión a las afecciones anímicas o sufrimientos morales | 133 |
| 4. El goce de los bienes                                         | 136 |
| 5. El espíritu y su capacidad de entender, querer y sentir       | 137 |
| 6. El denominado daño moral objetivo o externo                   | 138 |

## CAPÍTULO X

### EL DAÑO MORAL Y LOS PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD

|                                                                          |     |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Presupuestos de la responsabilidad                                    | 141 |
| 2. Daño moral y autoría                                                  | 143 |
| 3. Daño moral y antijuridicidad                                          | 146 |
| 4. Daño moral e imputabilidad                                            | 147 |
| 5. Daño moral y relación causal adecuada                                 | 149 |
| 6. El daño moral en la responsabilidad tarifada                          | 152 |
| 7. Compensación del daño moral con las ventajas obtenidas por la víctima | 154 |

## CAPÍTULO XI

### EL DAÑO MORAL EN LOS ACTOS ILÍCITOS

|                                                      |     |
|------------------------------------------------------|-----|
| 1. La configuración del acto ilícito y el daño moral | 155 |
| 2. El daño moral en los delitos y cuasidelitos       | 159 |
| a) Homicidio                                         | 160 |
| b) Lesiones                                          | 161 |
| c) Privación de la libertad                          | 163 |
| d) Ilícitos contra la honestidad                     | 164 |
| e) Ilícitos contra el honor                          | 164 |
| f) Ilícitos contra los bienes                        | 165 |
| g) Divorcio, nulidad y bigamia                       | 166 |
| h) Utilización indebida del nombre                   | 167 |
| i) La violación de la imagen                         | 167 |
| j) Los accidentes deportivos                         | 168 |
| k) La concurrencia desleal                           | 169 |
| l) Pretensiones judiciales infundadas                | 169 |
| m) Actividades bancarias                             | 171 |
| n) Actividades industriales                          | 171 |
| ñ) Actividades profesionales                         | 172 |
| o) Accidentes de tránsito y ferroviarios             | 173 |
| p) Derecho moral de autoría y personalidad artística | 175 |
| q) Violación de la intimidad                         | 175 |
| r) Desaparición de cadáveres                         | 177 |
| s) Inmisiones inmateriales                           | 177 |

## CAPÍTULO XII

### EL DAÑO MORAL EN EL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL

|                                                                            |     |
|----------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Incumplimiento de obligaciones contractuales y nacidas de otras fuentes | 179 |
| 2. Doctrina y legislación comparadas                                       | 180 |
| 3. Diferencia entre la responsabilidad extracontractual y la contractual   | 182 |
| 4. La solución del artículo 522 del Código Civil                           | 186 |
| 5. Circunstancias a tenerse en cuenta: de la víctima y del victimario      | 189 |
| 6. Casos particulares                                                      | 190 |
| a) Contrato de agencia                                                     | 190 |
| b) Compraventa                                                             | 191 |
| c) Propiedad horizontal                                                    | 191 |
| d) Locación de obra                                                        | 192 |
| e) Mandato                                                                 | 192 |
| f) Seguro                                                                  | 192 |
| g) Turismo                                                                 | 193 |
| h) Transporte                                                              | 193 |

CAPITULO XIII  
**CARACTERES DEL DAÑO MORAL**

|                                                        |     |
|--------------------------------------------------------|-----|
| 1. Carácter personalísimo del daño moral               | 195 |
| 2. Transmisibilidad de la acción iniciada              | 196 |
| 3. Carácter transitorio o permanente del daño moral    | 197 |
| 4. Indivisibilidad del daño moral                      | 198 |
| 5. Carácter público o privado del interés comprometido | 199 |

CAPÍTULO XIV  
**NATURALEZA JURÍDICA DE LA SANCIÓN**

|                                                            |     |
|------------------------------------------------------------|-----|
| 1. La sanción en el carácter de pena privada               | 201 |
| 2. Finalidad indemnizatoria o resarcitoria de la sanción   | 203 |
| 3. La reparación in natura o por equivalente no pecuniario | 205 |
| 4. La reparación dineraria                                 | 206 |
| 5. Criterio favorable a la sanción mixta                   | 210 |

CAPÍTULO XV  
**LA CUANTÍA DEL RESARCIMIENTO Y LA FUNCIÓN DEL JUEZ**

|                                                                         |     |
|-------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Resarcimiento real y resarcimiento simbólico                         | 215 |
| 2. Criterio para evaluar el daño y fijar el resarcimiento               | 217 |
| 3. Criterios para determinar la cuantía de la reparación                | 219 |
| a) Determinación de la cuantía en atención al daño patrimonial          | 219 |
| b) Determinación de la cuantía con base en la gravedad de la falta      | 219 |
| c) Determinación con base en un criterio subjetivo                      | 221 |
| d) Determinación atendiendo a los "placeres compensatorios"             | 226 |
| e) El llamado a la prudencia judicial                                   | 227 |
| f) Los precedentes judiciales                                           | 227 |
| 4. Diez reglas para la determinación de la indemnización por daño moral | 228 |

CAPÍTULO XVI  
**LA PRUEBA DEL DAÑO MORAL**

|                                                    |     |
|----------------------------------------------------|-----|
| 1. Necesidad de la prueba                          | 235 |
| 2. Inferencia del daño a partir de los hechos      | 236 |
| 3. La prueba por lesión de derechos personalísimos | 238 |
| 4. La prueba del daño moral contractual            | 240 |

CAPÍTULO XVII  
**LOS LEGITIMADOS ACTIVOS**

|                                                                                  |     |
|----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. La titularidad en cabeza de la víctima directa                                | 243 |
| 2. Los damnificados indirectos                                                   | 247 |
| a) Para la hipótesis de muerte de la víctima                                     | 247 |
| b) Para la hipótesis de daños menores, comprendidos bajo la expresión "lesiones" | 251 |
| 3. Las personas jurídicas como víctimas de daño moral                            | 252 |
| 4. Daño moral, grupal o colectivo                                                | 257 |
| 5. Transmisibilidad de la reparación por daño moral                              | 259 |
| 6. Legitimados para accionar por ofensas inferidas a difuntos                    | 261 |

CAPÍTULO XVIII  
**LOS LEGITIMADOS PASIVOS**

|                                                        |     |
|--------------------------------------------------------|-----|
| 1. La acción contra el autor del daño moral            | 263 |
| 2. La acción contra el responsable indirecto o reflejo | 265 |
| 3. La acción contra personas jurídicas o el Estado     | 265 |
| 4. Muerte del obligado a satisfacer la reparación      | 266 |
| 5. Daños causados por cosas o animales                 | 266 |

## CAPÍTULO XIX

### RELACIÓN DEL DAÑO MORAL CON DETERMINADOS BIENES

|                                                  |     |
|--------------------------------------------------|-----|
| 1. El daño moral y el daño a la salud            | 269 |
| 2. El daño moral y el daño estético              | 272 |
| 3. El daño moral y el daño a la intimidad        | 274 |
| 4. El daño moral y el daño a la vida de relación | 275 |
| 5. Los abogados y el nuevo rostro del daño moral | 277 |

## CAPÍTULO XX

### EL DAÑO MORAL EN CIERTAS RAMAS DEL DERECHO

|                                              |     |
|----------------------------------------------|-----|
| 1. El daño moral y el Derecho de la empresa  | 279 |
| 2. El daño moral y el contrato de transporte | 280 |
| 3. El daño moral y el Derecho del Trabajo    | 285 |
| 4. El daño moral por el obrar del Estado     | 289 |
| 5. El daño moral y el contrato de seguro     | 291 |
| 6. Derechos Aeronáutico y Marítimo           | 292 |

## CAPÍTULO XXI

### CUESTIONES PROCESALES

|                                                          |     |
|----------------------------------------------------------|-----|
| 1. El reclamo de la reparación por daño moral            | 295 |
| 2. Estimación de la cuantía dineraria del daño moral     | 297 |
| 3. Oportunidad para justipreciarla                       | 297 |
| 4. Reajuste de la suma fijada por depreciación monetaria | 298 |
| 5. La necesidad de probar el daño moral                  | 299 |
| 6. Carácter de la sentencia que acoge el daño moral      | 299 |
| 7. El daño moral y los recursos extraordinarios          | 300 |

### APÉNDICE JURISPRUDENCIAL

|                                                                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Daños y perjuicios por incumplimiento contractual. Servicio de televisión por cable.<br>Daño moral. Defensa del consumidor | 303 |
| Nota a fallo: <i>El consumidor de cablevideo frustrado y el daño moral</i>                                                    | 306 |
| 2. Daños y perjuicios. Responsabilidad del hospital: atención deficiente de un menor.<br>Daño moral                           | 307 |
| 3. Daños y perjuicios. Daño moral. Víctima de 7 meses de edad                                                                 | 337 |
| 4. Daños y perjuicios. Daño moral. Víctima hipotiroidea de 3 meses de edad                                                    | 339 |
| Nota a fallos: <i>Daño moral causado a personas privadas de conciencia o razón. Los padres como damnificados indirectos</i>   | 343 |
| 5. Daños y perjuicios. Daño moral. Muerte de la víctima. Herederos legitimados                                                | 346 |

|              |     |
|--------------|-----|
| Bibliografía | 371 |
|--------------|-----|