

ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL	3
----------------------	---

DOCTRINA

DAÑO MORAL. NOCIÓN. CRÍTICA A LA DENOMINACIÓN. DAÑO EXTRAPATRIMONIAL. DAÑO A LA PERSONA

por JORGE MOSSET ITURRASPE

I. La noción del artículo 1068 del Código Civil: "...el mal hecho a su persona o a sus derechos o facultades"	7
II. El mal hecho a la persona o "daño a la persona" como género	8
III. El "agravio moral" (art. 522) y su sinónimo, el "daño moral" (art. 1078), como especie	9
IV. El porqué del "daño moral" como "especie" y no como "género"	11
V. Las otras especies de "daño a la persona": el "daño a la intimidad" (art. 1071 bis); el daño al "proyecto de vida", a la "vida de relación", el "daño estético"; etcétera	13

VI.	La sustitución del “daño moral” por el “daño a la persona”. Sus ventajas	14
VII.	No hay en el Derecho argentino una tipificación cerrada de los daños, ni una clasificación legal imperativa	15
VIII.	El “daño a la persona” es categoría positiva, donde se enfatiza lo dañado, a diferencia del “daño extrapatrimonial”, categoría negativa por exclusión	16
IX.	Consecuencias que se siguen de otorgar autonomía a otras especies de daños a la persona	21
X.	La inaplicabilidad de los artículos 522 y 1078 a los daños a la persona que no son “daños morales”	23

DAÑO MORAL Y DAÑO AL PROYECTO DE VIDA

por CARLOS FERNÁNDEZ SESSAREGO

I.	El conocimiento del ser humano como ineludible premisa para el conocimiento del Derecho	25
II.	Aproximación a la estructura bidimensional del ser humano.	26
III.	Las causas y los síntomas de la crisis del Derecho	29
IV.	El nuevo nombre de la responsabilidad civil: el Derecho de Daños	31
V.	La nueva sistematización del daño a la persona.	34
VI.	La clasificación de los daños en función del ente dañado	37
VII.	El daño al proyecto de vida como daño radical a la persona	38
VIII.	La clasificación del daño en función de sus consecuencias	41
IX.	La pérdida de “chances” u oportunidades existenciales y el proyecto de vida	42
X.	El mal llamado daño “moral”.	44
XI.	Daño moral y daño al proyecto de vida	48

LA REGULACIÓN JURÍDICA DEL DAÑO MORAL POR INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL

POR CARLOS A. GHERSI

I. Introducción	53
II. El daño “moral” como valor genético extraeconómico en la normación original de Vélez Sársfield	54
III. La reformulación del <i>daño moral</i> en 1968	58
IV. Daño moral producido por las empresas de servicios domiciliarios. Conjunción con la Ley de Defensa del Consumidor.....	67
1. Las empresas de servicios domiciliarios deben proveer aquél en forma inocua, eficiente y continua	67
2. Daño moral como contraposición de la satisfacción en el proyecto de calidad de vida	70

DAÑO EXTRAPATRIMONIAL EN EL DERECHO DE FAMILIA Y EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL UNIFICADO DE 1998

por GRACIELA MEDINA

I. Introducción y objetivos	71
II. Relaciones de familia en las que se ha planteado el problema del daño extrapatrimonial	73
III. Estado actual de la evolución jurídica argentina	73
IV. Daño extrapatrimonial derivado del divorcio	75
1. Motivos por los cuales se deben indemnizar los daños y perjuicios derivados del divorcio	76
a) Especialidad de las normas del Derecho de Familia.	77
b) Falta de previsión legislativa de los daños en el divorcio, similar a la existente en materia de nulidades	80

c) El error de elección	81
d) Disminución de los matrimonios	82
e) Hay daños que deben quedar sin reparación	83
2. Extensión del deber de reparación	84
a) El daño extrapatrimonial consecuencia del hecho generador del divorcio	84
b) El daño extrapatrimonial ocasionado por el divorcio en sí	84
3. La culpa grave como factor de atribución	86
V. Daño extrapatrimonial por la falta de reconocimiento del hijo	87
1. Daño extrapatrimonial producido por la falta de reconocimiento paterno	88
2. Agravamiento del daño extrapatrimonial por la actitud de la madre al no iniciar las acciones judiciales tendientes a la determinación de la paternidad	91
VI. Daño extrapatrimonial por la ruptura del concubinato	93
VII. El daño extrapatrimonial en el Derecho de Familia en el proyecto de Código Civil de 1998	93
1. Reglas generales	94
a) Aplicación de los principios generales de la responsabilidad civil a las relaciones de familia	95
b) Culpa grave	96
2. Daño extrapatrimonial por el no reconocimiento	98
3. Daño derivado del divorcio	99
VIII. Conclusiones	101

PRUEBA DEL DAÑO MORAL

por ROLAND ARAZI

I. El carácter resarcitorio	103
II. La prueba del daño	103
III. Las presunciones legales y judiciales	104
IV. Los hechos normales	106

V. La indemnización.....	109
VI. La legitimación	110
VII. Los llamados daño psíquico y daño estético.....	111

DAÑO MORAL COLECTIVO, DAÑOS PUNITIVOS Y LEGITIMACIÓN PROCESAL ACTIVA

por JORGE MARIO GALDÓS

I. Daño moral colectivo. Concepto. Caracterización. Aplicaciones	113
II. Algunas notas sobresalientes del daño moral colectivo.....	123
III. Daño moral colectivo y daños punitivos.....	129
IV. Legitimación procesal activa.....	135

EL DAÑO MORAL EN LA PRUEBA ILÍCITA

por ROSA NÉLIDA REY y ANTONIO JUAN RINESSI

I. Concepto.....	141
II. Daño a la persona	144
III. Nueva ubicación del daño moral	147
IV. Daño moral como daño a la persona.....	148
V. Daño patrimonial y extrapatrimonial	149
VI. Los daños a los derechos personalísimos	150
VII. Deber de denuncia penal y secreto profesional del médico	151
VIII. La autoincriminación.....	153
IX. Las inspecciones corporales	157
X. La inviolabilidad del domicilio.....	158
XI. La ilicitud de las pruebas y su repercusión en los derechos personalísimos.....	159
XII. La antijuridicidad de la prueba ilícita	161
XIII. El daño indemnizable	162

**ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO.
EMPRESA Y MERCADO. DAÑO MORAL
AUTÓNOMO POR LA MERA INCORPORACIÓN
DE CLÁUSULAS ABUSIVAS**

por CELIA WEINGARTEN

I. Introducción	163
II. El sistema proceso para generar confianza en el mercado	164
III. La confianza como superación de la incertidumbre y modelo de conducta en los consumidores	165
IV. Las conductas empresariales generadoras de confianza en los consumidores	167
V. La confianza es un modelo de operatividad para la contratación con consumidores y usuarios	168
VI. La empresa y la ética hacia el consumidor.....	169
VII. El cumplimiento de la Ley de Defensa del Consumidor como modelo empresarial confiable.....	170
VIII. El valor económico de la confianza y la lealtad del consumidor	171
IX. La protección jurídica de la confianza referenciada desde el consumidor.....	173
X. La responsabilidad del Estado frente a consumidores y usuarios, por omisión del control en la generación de “falsa confianza”.....	176

**EL DAÑO MORAL. LOS DIVERSOS SUPUESTOS
CARACTERÍSTICOS QUE LO INTEGRAN**

por JORGE A. MAYO

.....	179
-------	-----

LA CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL

por HÉCTOR PEDRO IRIBARNE

I. Delimitación de la cuestión a estudiar. Presupuestos de su examen.....	185
II. Concepto de daño moral. Su caracterización como lesión a bienes extrapatrimoniales. Consecuencias.....	186
III. Presupuestos filosóficos y antropológicos.....	189
IV. Necesaria incidencia de una concepción del mundo y del hombre.....	191
1. La concepción del hombre.....	191
2. El mundo y las cosas.....	193
V. El papel del Derecho.....	193
VI. Los medios de reparación de los perjuicios morales.....	195
VII. ¿Qué y cómo medir?.....	197
1. El precio del consuelo.....	197
VIII. Las operaciones de la víctima menguadas por el hecho dañoso y la reparación del daño moral.....	198
IX. La cuantificación de los remedios para la tristeza y el dolor.....	199
1. El descanso.....	199
2. Las distracciones, las diversiones, los juegos, escuchar buena música, placeres de la gastronomía.....	200
3. Escuchar buena música.....	200
4. Vinculación de los criterios propuestos con algunas pautas jurisprudenciales de Derecho Comparado.....	201
5. Hacer bien a otros.....	201
6. La razonabilidad de lo reclamado, ponderada bajo el prisma del consuelo.....	202
7. Las comodidades.....	203
8. El daño moral y la medición del tiempo.....	203
9. El daño moral y la distancia.....	203
10. El daño moral y la lesión de diversas afecciones.....	204
11. Las circunstancias del ofensor.....	204
12. Algunas pautas clásicas.....	205
13. La situación de la víctima y las posibilidades de confortarla cualquiera sea su estado.....	205

X. Una necesaria revisión: el concepto de damnificado indirecto o la inconstitucionalidad del concepto de daño moral	208
XI. La cuantificación. Algunas propuestas.....	213
XII. La anarquía indemnizatoria. Su superación.....	214

DAÑO MORAL POR MUERTE DEL CONCUBINO

por JULIA ELENA GANDOLLA

.....	217
-------	-----

DAÑO MORAL Y PERSONAS PRIVADAS DE CONCIENCIA EN ESTADO VEGETATIVO

por ANÍBAL NORBERTO PIAGGIO

I. Introducción	233
II. Un enfoque pre-crítico	234
III. Dificultades	235
IV. Hacia un nuevo estado de situación.....	237
V. Los aportes de la doctrina y la jurisprudencia francesa.....	240
VI. Algunas referencias de Derecho Comparado.....	248
VII. La cuestión en nuestro país	250
VIII. Balance final	256

EL DAÑO MORAL EN LAS RELACIONES DE TRABAJO

por ISIDORO H. GOLDENBERG

I. Conceptualización de la figura	261
II. La cuestión en la normativa laboral.....	264

JURISPRUDENCIA SOBRE DAÑO MORAL

ACTUALIZACIÓN DE JURISPRUDENCIA (JUSTICIA NACIONAL)

por PATRICIA BIBIANA BARBADO

I. Concepto	271
II. Alcance. Relación con el daño material	272
III. Pautas para fijar la indemnización	273
IV. Carácter de la reparación	276
V. Legitimación activa	277
1. Muerte de la víctima	277
2. Personas incapaces o carentes de discernimiento	278
3. Personas jurídicas. Sociedad comercial	280
VI. Responsabilidad extracontractual	281
1. Actuaciones administrativas	281
2. Derechos personalísimos	281
3. Divorcio	284
4. Filiación	285
5. Relaciones de vecindad	288
6. Otros supuestos	290
VII. Incumplimiento contractual	292
1. En general	292
2. Prestaciones asistenciales	293
3. Otros supuestos	295

PROVINCIA DE BUENOS AIRES

por GRACIELA MEDINA y CARLOS G. GARCÍA SANTAS

I. Concepto	299
II. Generalidades	300
1. Rango constitucional	300
III. Objeto	300
IV. Naturaleza	301

V.	Carácter.....	301
1.	Sustitutivo.....	301
2.	Resarcitorio.....	301
3.	Autónomo.....	302
VI.	Pautas para su cuantificación.....	302
1.	Certeza.....	302
2.	Sustitución de bienes perdidos.....	302
3.	Aptitud reparadora.....	303
4.	Aumento del daño durante el juicio.....	303
5.	Límite fijado por la reclamación en la demanda.....	303
6.	Relación con el daño patrimonial.....	304
VII.	Legitimados.....	304
1.	Legitimado indirecto.....	304
2.	Hermanos.....	305
3.	Nietos.....	305
4.	Padres.....	307
a)	Por lesiones de la víctima.....	307
b)	Por daño moral sufrido por el hijo menor.....	307
5.	Incapaces absolutos.....	307
6.	Concubina.....	308
7.	Herederos forzosos.....	308
8.	Cónyuge ante la posibilidad de volver a casarse.....	309
VIII.	Prueba.....	309
1.	Presunciones.....	309
2.	Innecesariedad de prueba.....	310
3.	Necesidad de prueba en caso de menoscabo de bienes.....	310
IX.	Por daño a la persona.....	310
1.	Procedencia sin lesión estética o incapacidad estética.....	310
2.	Eventualidad del riesgo por transfusión.....	311
3.	Por lesión corporal y en relación con la edad de la víctima.....	311
X.	Por muerte del hijo.....	311
1.	Indemnización.....	311
a)	Dimensión.....	311
b)	Pautas.....	312
c)	Objetivo.....	312

XI.	Por muerte del cónyuge	312
XII.	Por violación al derecho a la intimidad y a la imagen	312
	1. Revelación de enfermedad (Sida)	312
	2. Divulgación de imagen sin consentimiento	313
XIII.	Por daños y perjuicios derivados del divorcio	313
	1. Por adulterio	313
	2. Por injurias	313
	3. Por tener que hacer frente a embargos y requerimientos de pago del marido que abandonó el hogar conyugal.....	313
	4. Por falta de relaciones sexuales.....	313
	5. Por falsa atribución de violencia familiar.....	313
	6. Pautas para indemnizarlo	313
	a) Conducta culpable	313
	b) No basta con el divorcio en sí mismo.....	313
	c) No basta con declarar culpa	314
XIV.	Por falta de reconocimiento del hijo	314
	1. Agravio moral presumido por el daño a la vida de relación sufrido por llevar el sello de la ilegitimidad al ser conocida como hija de madre soltera.....	314
	2. Daño por falta de reconocimiento de una menor durante 16 años. Especial ponderación de las características de la adolescencia y del impacto del no reconocimiento en esta etapa de la vida.....	314
	3. Daño moral “futuro cierto” de un niño pequeño, porque la histografía de su vida va a llevar siempre el sello de la actitud paterna renuente	314
	4. El daño moral por la falta de reconocimiento de un hijo durante toda su niñez se presume porque la sociedad argentina todavía diferencia a los hijos sin ambos vínculos parentales declarados y documentados.....	315
	5. Daño moral teniendo en cuenta la edad del hijo, su concurrencia a la escuela donde ha sufrido al no poder ostentar el apellido que le corresponde	315
	6. Por la falta del rol paterno.....	315
	7. Procedencia	315
	8. Prueba	315

XV.	Por daños al automotor	316
	1. Sufrido en un accidente de tránsito	316
	2. Utilizado como instrumento de trabajo y destruido	316
XVI.	Por daños a la vivienda.....	316
	1. Negativa a reparar la vivienda en una locación	316
XVII.	Por inundaciones	317
XVIII.	Por calumnias e injurias	317
	1. Acusación de deslealtad a un administrador	317
	2. Atribución de alteraciones psicóticas.....	317
	3. Por publicación de noticia inexacta en medio de prensa....	317
XIX.	Daño producido por ruidos molestos	318
	1. Gritar goles	318
XX.	Daño moral en materia contractual.....	318
	1. Procedencia	318
	2. Necesidad de probar	319
	3. Por falta de terminación de vivienda.....	319
	4. Improcedencia en caso de ruptura de contrato de distribución cuando reclama una persona jurídica	319
XXI.	Daño moral en materia laboral.....	320
	1. Por despido sin causa del dependiente	320
	2. Por accidente de trabajo	320
XXII.	Daño moral en materia contencioso administrativa.....	320
	1. Por suspensión de agente público	320
	2. Por privación de jubilación.....	321

PROVINCIA DE SANTA FE

POR JULIA ELENA GANDOLLA

I.	Daño moral por muerte. Concedido a cónyuge y padres conjuntamente.....	323
II.	Daño moral por fallecimiento de progenitor anciano	325
III.	Daño moral por daños materiales. Rechazo.....	327
IV.	Daño moral por difusión. Críticas ofensivas. Daño moral a la persona jurídica (denegación) y a su titular.....	328
V.	Daño moral por ofensa al mencionar una enfermedad inexistente	332

VI. Daño moral por padecimientos pasados y por tratamientos futuros.....	335
VII. Daño moral por padecimientos y lesión estética.....	336
VIII. Daño moral por opiniones vertidas en solicitada	337
IX. Daño moral y lesión estética.....	340
X. Daño moral a concubina	341
XI. Daño por muerte (daño moral y daño en la personalidad)	347
XII. Daño moral por lesiones	348
XIII. Daño moral por padecimientos psíquicos	349
XIV. Daño moral por lesiones	353
XV. Muerte de un hijo. Padecimiento antes de fallecer.....	357
XVI. Daño moral por daño psíquico y por lesiones. Acogimiento parcial	358
XVII. Daño moral por lesiones. Relación con los daños físicos. Denegatoria a un actor por falta de prueba de lesiones.....	360
XVIII. Daño moral por daño en la propiedad.....	362
XIX. Daño moral por padecimientos por lesiones y tratamientos	363
XX. Daño moral por los padecimientos de la víctima fallecida. Rechazo.....	365
XXI. Daño moral por muerte progenitor.....	367

TRIBUNALES DE ROSARIO

por FEDERICO CARLOS TALLONE

1. Concepto.....	369
1.1. Daño moral y agravio moral.....	370
1.2. Naturaleza jurídica	371
2. Estimación. Pautas de valoración	371
2.1. Valuación del daño	372
2.2. Condición particular de la víctima	373
3. Monto indemnizatorio	373
3.1. Indemnización. Facultades del juez	376
3.2. Nulidad procesal. Valuación del daño moral efectuada por el juez	377

4. Independencia del daño patrimonial	377
5. Daño psíquico y daño estético	379
6. Legitimación para reclamar el daño moral.....	380
6.1. Herederos forzosos	380
6.2. Reclamo en vida de la víctima. Carácter personalísimo	380
6.3. Nieto de la víctima	381
6.4. Concubina.....	381
7. La prueba del daño moral	382
8. Responsabilidad contractual.....	383
8.1. Responsabilidad del transportista. Muerte de la víctima.....	383
8.2. Facultad de los jueces.....	384

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA Y CÁMARAS DE APELACIÓN CIVILES Y COMERCIALES DE CÓRDOBA

por MARÍA ANGÉLICA JURE

I. Procedencia del daño moral.....	385
1. Criterio amplio	385
2. Daños causados a las viviendas	385
3. Daño moral. Incumplimiento contractual. Rescisión por culpa de la locadora.....	386
II. Improcedencia del daño moral	386
Daños materiales derivados de accidentes de tránsito.....	386
III. Legitimación activa	387
1. Supuesto de declaración de ausencia por desaparición forzada. Heredero forzoso	387
2. Personas carentes de discernimiento.....	388
3. Menores.....	388
4. Padres. Hijos con lesiones graves. Dolor moral propio	388
IV. Prueba	389
1. Muerte de la madre. <i>Res ipsa loquitur</i>	389
2. Muerte del cónyuge. Inferencia del daño moral sobre la base de datos tipo.....	389

3. Medida sancionatoria. Difusión pública. <i>Res ipsa loquitur</i>	390
4. Ruidos molestos. <i>In re ipsa</i>	390
5. Accidentes de tránsito con lesiones menores. Presunción de daño moral.	391
6. Daños a las viviendas. Presunción de daño.	391
7. Incumplimiento contractual. Control de logicidad. Razón suficiente	391
V. Naturaleza de la reparación	392
VI. Cuantificación	392
1. Necesidad de su estimación en la demanda	392
2. Independencia del daño material	393
3. Ausencia de pautas rígidas. Prudente apreciación.	394
4. Circunstancias particulares: valiosos antecedentes curriculares, situación socioeconómica de la víctima	394
5. Muerte del padre. Hijos menores. Agravamiento del daño	395
6. Situación de no convivencia y demencia.	395
7. Circunstancias particulares de tiempo y lugar.	396
8. Irrelevancia de la situación económica del demandante por daño moral.	396
9. Irrelevancia de la buena condición socioeconómica del responsable del daño y del pretensor de la indemnización.	396
10. Valor de los bienes elegidos al efecto del consuelo.	397
11. Muerte del hijo. Hogar modesto. Madre viuda.	398
12. Personas de edad avanzada. Lapso computable	398
13. Posibilidad de diferimiento para la etapa de ejecución de sentencia	399
14. Actividad artística. Bailarina profesional	399

PROVINCIA DE ENTRE RÍOS

por ENRIQUE MÁXIMO PITA

I. Responsabilidad extracontractual.	401
1. Criterios generales	401

2.	No suple daños no probados o no reclamados	402
3.	Existencia exclusiva de daños materiales	403
4.	Menores de edad	404
5.	Lesiones leves	405
6.	Relación con el daño psicológico	405
7.	Relación con el daño estético	405
8.	Relación con el daño biológico	406
9.	Legitimación	407
II.	Responsabilidad contractual	408
1.	Criterios generales	408
2.	Vicios redhibitorios	409
3.	Contrato de edición	410
III.	Supuestos particulares	410
1.	Denuncia calumniosa	410
2.	Relaciones de vecindad	411
3.	Expropiación	412
4.	Publicación periodística	412
5.	Divorcio	413
6.	Filiación	414
7.	Responsabilidad del Estado	417
8.	Quiebra. Desapoderamiento	417
IV.	Derecho Laboral	419
1.	Daño moral por despido incausado	419
2.	Supeditación del pago de la indemnización a examen médico	421
3.	Coacción o engaño para obtener renuncia del trabajador	422
4.	Omisión de entrega de certificado de cese de servicios	422
5.	Denuncia penal	423
6.	Competencia de la justicia laboral	423
V.	Costas	424
VI.	Honorarios	424
VII.	Cómputo de los intereses	425
VIII.	Recurso de inaplicabilidad de ley	426

CÁMARA DE APELACIONES LABORAL Y DE PAZ LETRADA DE CORRIENTES

por ANTONIO J. RINESSI

1. Valoración de la prueba	429
2. Apreciación de la prueba	429
3. Carga de la prueba	430
4. Validez de la prueba	430
5. Daño moral	431
6. Pruebas de presunciones	432
7. Prueba pericial	432
8. Valor probatorio	432
9. Confesión ficta	433
10. Acta de constatación	433
11. Apreciación global	434
12. Apreciación del daño	435
13. Citación de garantía. Modalidad	435
14. Citación de garantía: defensas	436
15. Carga de la prueba del daño	436
16. La prueba del daño	437
17. Prueba del hecho	437

TRIBUNALES DE RESISTENCIA

por ANTONIO J. RINESSI

I. Despido	439
II. Legitimación. Heredero forzoso	439
III. Muerte súbita. Improcedencia	440
IV. Denuncia penal calumniosa	440
V. Valoración	441
VI. Monto	441
VII. Despido laboral	442
VIII. Pérdida del esposo. Edad de la víctima	442
IX. Víctima. Edad avanzada. Resarcimiento material	443

X.	Acto administrativo ilegítimo	443
XI.	Monto. Determinación. Pautas	443
XII.	Violación de los valores éticos.	444
XIII.	Terceros no parientes.	444
XIV.	Muerte. Valoración	445
XV.	Accidente de trabajo	445
XVI.	Accidente de trabajo. Ley aplicable	446
XVII.	Suspensión sin causa	446
XVIII.	Recurso extraordinario. Fundamento	447
XIX.	Privación del uso del automotor.	448
XX.	Exclusión de la ley de emergencia.	448
XXI.	Contenido	449
XXII.	Improcedencia.	449
XXIII.	Despido arbitrario. Inclusión.	450

PROVINCIAS DE RÍO NEGRO Y NEUQUÉN

por MARÍA ALICIA VARNI, MONSERRAT MORILLO
y MARCELO DANIEL IÑÍGUEZ

I.	Concepto	451
II.	Procedencia.	452
III.	Requisitos	455
IV.	Fuente extracontractual	456
V.	Fuente contractual	459
VI.	Legitimación.	463
VII.	Valorización. Criterios. Cuantificación.	464
VIII.	Daño moral. Daño psicológico	477
IX.	Prueba del daño moral.	480
X.	Intereses	482
XI.	Casación. Procedencia. Requisitos	484