

ÍNDICE SUMARIO

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

DOCTRINA

VISIÓN JUSPRIVATISTA DE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

por JORGE MOSSET ITURRASPE

I. Por qué “visión jusprivatista” o del Derecho Privado	7
II. Los afanes de un sector de juspublicistas o juristas del Derecho Público	12
III. ¿El Estado, cuando es Estado de Derecho y de Justicia, debe responder más que los privados? ¿Igual o menos?	18
IV. Las normas del Código Civil	22
V. Conclusiones	22

RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL DEL ESTADO EN LA CORTE SUPREMA DE LA NACIÓN. PRINCIPALES PAUTAS DIRECTRICES

por JORGE MARIO GALDÓS

I. Introducción	25
II. Evolución jurisprudencial. La doctrina de la falta de servicio	27

III. Distintos supuestos de responsabilidad patrimonial del Estado	33
1. Daños derivados de la función judicial	33
2. Daños derivados de la función administrativa.	
Distintas exteriorizaciones. Casuística	37
a) Actividad irregular de la Aduana	37
b) Irregularidades de los registros de propiedad.	
Extensión de resarcimiento	38
c) Poder de policía financiero.....	40
d) El poder de policía edilicio. Juegos de azar	41
e) Servicio médico asistencial	42
f) Servicio de seguridad pública y policial	43
g) La falta de servicio en establecimientos carcelarios	47
3. Daños derivados de la actividad legislativa. Razonabilidad Emergencia económica. Indemnización ley 24.043	48
4. Daños derivados de la actividad estatal lícita. Fundamentos ...	53
5. Daños derivados de la actividad estatal ilícita. Otros casos	57
6. La falta de servicio. Recapitulación.....	58
7. Otros supuestos de responsabilidad. Los hechos de los dependientes. La responsabilidad por omisión. La responsabilidad en las concesiones de obras públicas por peaje. Las cosas y bienes del dominio público. Las cosas riesgosas y la doctrina del riesgo creado. Remisión	61
8. El daño resarcible en la responsabilidad del Estado	64
9. Cuestiones de competencia	66
a) Fuero contencioso administrativo	66
b) Competencia originaria Corte Suprema.....	67
c) Acumulación de acciones.....	68
d) Inundaciones.....	68
e) Daños en automotor	69
10. Prescripción de la acción. Casuismo	69
a) Poder de policía financiero.....	69
b) Actividad lícita e ilícita del Estado	69
c) Cómputo del plazo	70
d) Acciones reales.....	71
e) Función judicial	72
f) Poder de policía de seguridad	72

**LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL
DEL ESTADO EN BASE A NORMAS DEL
CÓDIGO CIVIL: UNA CRÍTICA**

por HORACIO DANIEL ROSATTI

I.	Introducción.....	73
II.	La perspectiva egoísta y la perspectiva holista en el Derecho	76
III.	La responsabilidad del Estado y la evolución de las ramas del Derecho en la Argentina.....	79
IV.	Fundamentos jurídicos para la aplicación de normas del Código Civil a la responsabilidad extracontractual del Estado	83
	1. La aplicación analógica.....	84
	2. La ponderación de la naturaleza jurídica de la norma aplicable	85
V.	Inconvenientes que se derivan de utilizar normas civiles para resolver una cuestión propia del Derecho Público	86
VI.	Necesidad de elaborar un sistema normativo específico en materia de responsabilidad extracontractual del Estado. Fundamentos y criterios	88
VII.	Un nuevo camino	92

EL DEBER DE LOS JUECES DE REPARAR EL DAÑO CAUSADO

por AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

.....	93	
I.	Límites de estas reflexiones. Diversidad de situaciones.....	94
II.	¿Responsabilidad y/o independencia?.....	99
III.	Sistemas.....	101
	1. Tesis de la inmunidad.....	101
	a) Orígenes	101
	b) Razones de su formulación.....	102
	c) Fundamentos.....	102
	2. Réplica a la tesis de la inmunidad.....	103
IV.	Breves datos históricos de los sistemas reseñados y grandes líneas en el Derecho Comparado	105
	1. La situación en Francia.....	105
	2. La situación en Italia.....	105
	3. La situación en España	110
	4. La situación en Alemania	112

V.	Naturaleza de la responsabilidad	113
VI.	Presupuestos de la responsabilidad	113
1.	La gran barrera: la cosa juzgada. Comienzo del cómputo del plazo de prescripción	113
2.	La existencia de recursos	117
3.	El factor subjetivo de atribución	119
4.	Otros requisitos: desafuero o remoción del juez de sus funciones. Juicio previo de admisibilidad	122
5.	Plazo para interponer la demanda	125
VII.	Un supuesto particular. Las decisiones de los tribunales colegiados	125
VIII.	La experiencia jurisprudencial en Argentina	126
IX.	La responsabilidad de los jueces en el proyecto de unificación de 1998	127
1.	El texto	127
2.	La crítica	127
3.	Una posible réplica	127

**ASPECTOS PENALES Y CIVILES DE LA
RESPONSABILIDAD DE LOS MAGISTRADOS
POR EL ERROR JUDICIAL**

(A propósito del art. 270, Cód. Pen.)

por EDGARDO A. DONNA y GUSTAVO E. ABOSO

§ 1.	Introducción	129
§ 2.	El tipo legal del artículo 270 del Código Penal	133
a)	Antecedentes	133
b)	Bien jurídico	134
c)	Tipo objetivo	134
d)	Autor	136
e)	Tipo subjetivo	136
f)	Consumación	137
§ 3.	El marco constitucional de la responsabilidad de los magistrados por el error judicial	138
§ 4.	La responsabilidad civil del magistrado por el error judicial	139
§ 5.	La responsabilidad civil del magistrado y el Estado. Jurisprudencia	142
§ 6.	Conclusiones	146

PROBLEMÁTICA DE LAS ACCIONES DE LA VÍCTIMA CONTRA FUNCIONARIOS Y EL ESTADO

por ENRIQUE MÜLLER

I.	Generalidades	149
II.	Responsabilidad de los funcionarios públicos	151
III.	Los legitimados activos.....	152
IV.	Requisitos	154
	1. Cumplimiento irregular de obligaciones legales.....	154
	2. Culpa o dolo del funcionario	155
	3. Actuación del agente en el ejercicio de la función pública	155
	4. El proceso administrativo o político previo	157
V.	Causales de exención de responsabilidad del funcionario	157
	1. La obediencia debida.....	157
	2. El error	157
	3. Estado de necesidad.....	158
VI.	Responsabilidad indirecta	158
VII.	Quiénes pueden ser demandados	159
	1. Jueces	159
	2. Funcionarios del Poder Legislativo.....	161
	3. Funcionarios del Poder Ejecutivo	161
	4. Peritos	162
	5. Tutores y curadores	162
	6. Funcionarios del Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas.....	162
	7. Funcionarios que integran un órgano colegiado	162
	8. Escribanos	163
	9. Otros funcionarios públicos.....	163
	10. Concesionario de servicios públicos privatizados.....	163
VIII.	Los proyectos de reforma	164

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO Y LA SUPERINTENDENCIA DE SEGUROS DE LA NACIÓN POR LA LIQUIDACIÓN DE LAS EMPRESAS DE SEGUROS

por MIGUEL ÁNGEL PIEDECASAS

I.	Introducción.....	167
----	-------------------	-----

II.	¿Es posible reclamar responsabilidad civil al EN a la SSN, frente a la liquidación de una empresa de seguros insolvente?	168
III.	El supuesto de hecho: Una empresa de seguros en liquidación y sin solvencia patrimonial.	169
IV.	La SSN: Caracterización. Naturaleza jurídica	171
V.	Las características del control que ejerce la SSN	177
VI.	El control en la ley 20.091	181
VII.	El control de la SSN, respecto de la autorización, del capital, de las reservas y de las inversiones	183
VIII.	Cara y contracara del control por la SSN: La falta y el abuso (entre la razonabilidad y la arbitrariedad).	188
IX.	Las facultades de la SSN: Deberes o atribuciones.....	190
X.	El papel social de la SSN	192
XI.	La actividad de control: Función pública.....	193
XII.	La actividad asegurativa: ¿Servicio público impropio?.....	194
	La tasa de seguro	196
XIII.	El legitimado pasivo SSN	197
XIV.	El legitimado pasivo EN	198
XV.	El legitimado activo: Asegurado ¿y damnificado?	200
XVI.	Responsabilidad contractual o extracontractual.....	201
XVII.	Competencia.....	202
XVIII.	Prescripción	204
XIX.	Responsabilidad directa o indirecta	206
XX.	Los distintos factores de atribución	208
	La base de reclamación	212
XXI.	El daño	215
	1. Los casos opuestos: “Sorba” y “Transportes Río de la Plata”	217
	2. Unidad de caja e inejecutabilidad de la sentencia	220
XXII.	¿Asegurables o consumidores?	221
XXIII.	Alternativas	222

**¿HAY UN DERECHO A REPARACIÓN POR LA
PRIVACIÓN PREVENTIVA DE LIBERTAD?**

(Disquisiciones en torno de la responsabilidad estatal)

por GERMÁN J. BIDART CAMPOS

227

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO FRENTE A LOS DERECHOS HUMANOS

por RICARDO LUIS LORENZETTI

I.	El problema: las leyes “sin alma”	241
II.	Casos	244
1.	Derecho de réplica	244
2.	Hábeas data. Derecho a la información	244
3.	Derecho a las prestaciones de salud: obtención de vacunas	245
4.	Trato igualitario para personas con capacidades diferentes	245
5.	Examen médico obligatorio de HIV y discriminación posterior	246
6.	Participación de los consumidores en los órganos de contralor	248
7.	Igualdad en el acceso al trabajo	249
8.	Protección del ambiente: nulidad de autorizaciones administrativas sin previo estudio de impacto ambiental	251
9.	El derecho a las prestaciones médicas	252
10.	Condiciones de seguridad que garanticen la salud en enfermos afectados de HIV	255
11.	El incumplimiento de directivas en el Derecho Comunitario	256
12.	Acciones de clase	258
III.	La dogmática de los derechos fundamentales y su impacto en el Derecho de Daños	260
IV.	La legitimación	260
1.	Sujetos activos	260
a)	Derechos del hombre	260
b)	Derechos de los animales y de los árboles	260
c)	Derechos de las personas jurídicas	262
d)	Derechos de los grupos	263
2.	Sujetos pasivos	263
V.	La protección de los derechos y bienes	264
1.	Obligaciones de protección: de hacer y de no hacer	264
2.	La operatividad. Goce directo e indirecto	265
3.	Pretensiones procedimentales relativas a la operatividad	266
4.	Pretensiones sustantivas relativas al contenido esencial	267

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ACTOS LÍCITOS O CUMPLIDOS EN REALIZACIÓN DE POLÍTICAS

por CARLOS A. GHERSI

I.	El Estado, como hacedor del bienestar general	271
II.	El Estado y los particulares: empresas y consumidores	273
III.	El fundamento de la responsabilidad estatal y la seguridad jurídica para los ciudadanos	276
IV.	La responsabilidad del Estadopor la actividad lícita.....	279
V.	La responsabilidad del Estadopor la realización de obras	281
VI.	Rubros indemnizables: “daño emergente” y “lucro cesante” actual y futuro	282
	1. Daño emergente	282
	2. Lucro cesante	282
VII.	Conclusión	283

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR LA RUPTURA DE LA CONFIABILIDAD DE LAS POLÍTICAS ECONÓMICAS

por CELIA WEINGARTEN

I.	Introducción	285
II.	El sistema económico (SECAP)	286
III.	La confianza en el sistema y las políticas económicas como valor para la empresa es central para la superación de la incertidumbre y evitación de riesgos de incumplimientos contractuales	287
IV.	La política económica confiable como modelo de operatividad en los negocios	289
V.	Estado: La ética de los funcionarios públicos	290
VI.	El control del cumplimiento de las reglas de política económica como modelo estatal confiable	291
VII.	El valor de la confianza en las políticas económicas y su importancia como daño reparable	292
VIII.	Conclusiones	293

ESTUDIO PRELIMINAR SOBRE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR SU ACTIVIDAD TRIBUTARIA

por TOMÁS HUTCHINSON y SILVIA PEIRONE

I.	Introducción	295
II.	La mecánica general del sistema de responsabilidad administrativa	299
III.	De la responsabilidad administrativa de la administración pública	301
1.	Metodología.....	301
2.	Evolución de la responsabilidad administrativa del Estado	302
IV.	Responsabilidad administrativa en materia tributaria	306
1.	Regla general	306
2.	La responsabilidad administrativa en materia tributaria debe serlo como consecuencia de la falta o funcionamiento anormal.....	307
A)	Principio general	307
B)	La ecuación ilegitimidad, funcionamiento anormal y responsabilidad.....	309
3.	Supuestos específicos de irresponsabilidad	310
4.	Los <i>standards</i> de anormalidad en materia fiscal.....	311
5.	Otros supuestos de responsabilidad.....	313
V.	Conclusión	315

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR SU ACTIVIDAD LEGISLATIVA

por EDGARDO IGNACIO SAUX

1.	La responsabilidad del Estado	317
2.	La responsabilidad por su actividad legislativa.....	323
3.	La legislación en materia de políticas económicas	329
4.	La responsabilidad por omisión legislativa	333
5.	El alcance de la indemnización	338
6.	El plazo de prescripción de la acción	342

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO EN LOS SERVICIOS CONCESIONADOS

por ANTONIO J. RINESSI

I.	La reforma del Estado	345
----	-----------------------------	-----

II.	La concesión de los servicios públicos	347
III.	Servicio público.....	348
IV.	Caracteres del servicio	349
V.	Servicios públicos domiciliarios	349
VI.	Legislación específica	350
VII.	Los nuevos modos de regulación y control.....	350
1.	Creación de los entes	350
2.	Idoneidad técnica	351
3.	Características de los entes reguladores	351
4.	Usuarios, consumidores y las provincias en los entes reguladores	352
5.	Competencia de los entes	353
6.	Las funciones jurisdiccionales	353
7.	Las audiencias públicas.....	354
VIII.	La responsabilidad directa del Estado	355
IX.	La responsabilidad por los servicios defectuosos.....	355
X.	Dos fallos de la Corte Suprema que niegan responsabilidad directa del Estado	358
XI.	Los precedentes en materia de responsabilidad del Estado	363
XII.	El actual criterio de la responsabilidad del Estado	364
XIII.	Los débiles sin protección.....	366

**RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL
DEL ESTADO POR ACTO ILÍCITO DE SUS
DEPENDIENTES EN EJERCICIO O EN
OCASIÓN DE SUS FUNCIONES**

**(Una adecuada interpretación a la luz del Derecho
Administrativo de la relación causal funcional)**

por GERMÁN A. CORONEL

I.	Introducción.....	371
II.	Breves antecedentes históricos sobre responsabilidad estatal	377
III.	Evolución de la doctrina de la responsabilidad estatal a la luz de la jurisprudencia de la Corte nacional	380
IV.	El daño producido por el dependiente o agente del Estado, ejecutado en ejercicio o en ocasión de sus funciones. Interpretación restrictiva del nexo causal funcional a la luz del Derecho Público	387

JURISPRUDENCIA SOBRE RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

JUSTICIA NACIONAL

por PATRICIA BIBIANA BARBADO

I.	Actividad lícita del Estado	397
II.	Relación de causalidad	398
III.	Alcance del resarcimiento	398
IV.	Daños sufridos por integrantes de las Fuerzas de Seguridad	399
V.	Daños derivados de la relación de empleo público	403
VI.	Daños causados por las cosas	405
VII.	Responsabilidad por los dependientes	408
	1. En general	408
	2. Daños causados por integrantes de las Fuerzas de Seguridad	409
	3. Establecimientos educativos	420
	4. Errores judiciales	421
	5. Errores registrales	423

PROVINCIA DE BUENOS AIRES

por GRACIELA MEDINA

I.	Responsabilidad del Estado	425
1.	Naturaleza jurídica	425
2.	Poder de policía. Concepto	426
3.	Facultades del municipio	427
4.	Deber del Estado de responder por daños	427
a)	Requisitos	427
b)	Relación de causalidad	428
5.	Legitimación pasiva	428
II.	Responsabilidad directa	429
III.	Responsabilidad indirecta	429
IV.	Responsabilidad por actos lícitos	430
1.	Pautas para su determinación	430
2.	Daños ocasionados por obras públicas. Marco jurídico	431

V.	Responsabilidad por hechos del dependiente	432
1.	Daños producidos por agente policial	432
2.	Normativa aplicable	433
VI.	Responsabilidad por inundaciones	434
1.	Marco jurídico.....	434
2.	Inaplicabilidad de la ley de expropiaciones	434
3.	Pautas de imputación de responsabilidad	435
VII.	Responsabilidad del Estado en calidad de dueño o guardián de la cosa	435
1.	Daños producidos por tractor de propiedad estatal	435
2.	Daños producidos en una laguna	436
3.	Daños producidos por pozo en la vía pública.....	436
VIII.	Responsabilidad por irregular prestación hospitalaria	437
IX.	Responsabilidad por daños en espectáculos deportivos	437
X.	Responsabilidad al exhumar por error restos mortales.....	437
XI.	Responsabilidad por arrojar restos mortales a osario común	438
XII.	Responsabilidad por rifa	439
XIII.	Responsabilidad del Estado por omisión o abstención.....	439
1.	Pautas para su determinación	439
2.	Marco jurídico y legal.....	440
3.	Relación de causalidad	440
4.	Daños causados por omisión de reparar un semáforo	441
5.	Daños causados por no vigilar y controlar anuncios y carteles en la vía pública.....	441
6.	Daños causados por omitir informar sobre la existencia de una inhibición	441
7.	Responsabilidad por omisión en caso del menor que muere ahogado en una tosquera	442
XIV.	Responsabilidad del Estado por error registral	443
1.	Daños resarcible	443
2.	Requisitos para la procedencia del reclamo	443
3.	Error registral que posibilita al deudor enajenar el bien embargado	444
4.	Daño moral	444
XV.	Responsabilidad del Estado por error judicial	445
1.	Procedencia.....	445
2.	Condena por error	446
XVI.	Eximición del Estado de responder.....	446
1.	Por daño moral	446

2.	Por secuestro de videojuegos.....	446
3.	Por electrocución de la víctima	447
4.	Por muerte de menor ahogado en una tosquera.....	447
5.	Por supuesta omisión de poder de policía en transporte de pasajeros	447
6.	Por actuación negligente de agenciero de apuestas.....	448
XVII.	Competencia.....	448
1.	Cuestiones ajena a la competencia originaria de la Corte	448
2.	Cuestiones ajena a la competencia de la Corte en materia contencioso administrativa.....	449
3.	Competencia originaria de la Corte.....	453
4.	Competencia contencioso administrativa	453
5.	Competencia federal cuando el demandado es el Banco Hipotecario Nacional	454
6.	Competencia federal cuando se compromete el patrimonio nacional	454
7.	Competencia federal en caso de controversias con entidades nacionales	454
XVIII.	Prescripción	454
1.	De la acción por inundación	454
2.	De la acción por error registral	455
3.	De la acción por responsabilidad extracontractual	455

PROVINCIA DE SANTA FE

por JULIA ELENA GANDOLLA

1.	Responsabilidad de los funcionarios ante el Estado	457
2.	Responsabilidad del Estado (Municipio) por accidentes en la vía pública	461
3.	Falta de responsabilidad de la Municipalidad por denuncia penal	473
4.	Responsabilidad del Estado por falta de atención médica a interno del Servicio Penitenciario.....	476
5.	Responsabilidad del Estado por omisión al deber de resguardar la seguridad y la vida de internos de institutos carcelarios	483
6.	Responsabilidad del Estado por hecho de su dependiente (policía)	499
7.	Responsabilidad del Estado por los hechos u omisión de los docentes y directores de escuela pública.....	501

TRIBUNALES DE ROSARIO

por FEDERICO CARLOS TALLONE

1.	Responsabilidad del Estado. Carácter extracontractual.....	509
2.	Responsabilidad del Estado por el accionar de sus agentes u órganos	510
3.	Responsabilidad del Estado por actividad lícita	512
4.	Responsabilidad de la municipalidad por mal estado del pavimento	512
5.	Responsabilidad de la municipalidad por caída de un árbol.....	513
6.	Responsabilidad del Estado por el mal funcionamiento de los servicios públicos	513
7.	Eximentes de responsabilidad	514

PROVINCIA DE ENTRE RÍOS

por ENRIQUE MÁXIMO PITA

1.	Principios generales.....	515
2.	Responsabilidad civil del funcionario público	517
3.	Responsabilidad contractual del Estado	517
4.	Supuestos especiales	517
a)	Deterioros u obstáculos en calles o caminos.....	517
b)	Detención por infracción contravencional	521
c)	Prisión preventiva	521
d)	Internación de menores	524
e)	Omisión de realizar aportes por seguro de vida	525
f)	Errores registrales	525
g)	Mala praxis en hospital público.....	526
h)	Enfermos psiquiátricos internados en hospital público.....	527
i)	Disparo de arma de fuego. Personal de seguridad	529
j)	Error judicial	530
k)	Daños causados a terceros por persona detenida con salida transitoria ..	531
l)	Suicidio de persona detenida.....	532
m)	Responsabilidad de la municipalidad por falta de controlador del seguro obligatorio del servicio de transporte público.....	533
n)	Responsabilidad de la municipalidad por desborde de arroyo	533
5.	Legitimación procesal. Entes autárquicos	534
6.	Prescripción	534

PROVINCIA DEL CHACO

por ANTONIO JUAN RINESSI

I.	Bienes inembargables	537
II.	Muerte accidental. Cable alta tensión	537
III.	Servicio hospitalario	538
IV.	Derecho a la identidad	538
V.	Tarjeta de crédito	539
VI.	Conducta negligente de la Policía	540
VII.	Incumplimiento en la guarda policial del menor detenido	540
VIII.	Deber de guarda agravado de la Policía	540
IX.	Limitación de la indemnización por incapacidad laboral	541
X.	Accidente de trabajo en empleo público	542
XI.	Caída de un cable conductor de electricidad	542
XII.	Inexistencia de responsabilidad solidaria de vialidad provincial	542
XIII.	Riesgo de la cosa. Culpa del tercero	543
XIV.	Pago de haberes caídos por funciones no desempeñadas	544
XV.	Competencia federal	545

PROVINCIAS DE RÍO NEGRO Y NEUQUÉN

por MARÍA ALICIA VARNI y MARCELO DANIEL IÑÍGUEZ

1.	Factor de atribución	547
1.1.	Concurrencia de factores de atribución. Bienes del dominio público. Poder de policía	547
1.2.	Deber de garantía. Responsabilidad contractual	550
1.3.	Servicio público. Responsabilidad objetiva. Cosa riesgosa	551
1.4.	Responsabilidad del municipio, derivada de la conducta omisiva de sus funcionarios. Causa eficiente	552
2.	Servicio público y contrato de concesión	553
3.	Deber de vigilancia. Alcance	554
4.	Eximiente de responsabilidad. Caso fortuito. Prueba	555
5.	Habilitación municipal	556
6.	Deber de policía. Control de seguridad	556
7.	Prejudicialidad	557

8. Jurisprudencia del Tribunal Superior de Justicia sobre responsabilidad del Estado	558
8.1. Cuestiones procesales. Incompetencia	558
8.2. Cuestiones procesales. Competencia	560
8.3. Aspectos sustanciales	562
8.3.1. Empleo público.....	562
8.3.2. Daño moral	563
8.3.3. Rescisión contractual anticipada.....	564
8.3.4. Resolución del Estado por razones de oportunidad o conveniencia.....	564
8.3.5. Responsabilidad del Estado por la realización de obras públicas	565