

ÍNDICE SUMARIO

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

DOCTRINA

DAÑOS SUFRIDOS Y CAUSADOS POR NIÑOS

por AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

.....	7
I. Preliminares	8
II. Los niños víctimas	14
1. La pedofilia. El llamado “turismo sexual de menores”	14
2. La llamada “agresión televisiva”.....	16
a) La pornografía y la prostitución	16
b) La captación de las imágenes.....	18
3. Daños sufridos en lugares de entretenimiento	29
4. Daños sufridos por cosas dejadas peligrosamente por terceros.....	29
5. Los niños en la escuela	30
6. Los niños víctimas en accidentes de tránsito.....	30
7. Daños causados por los padres a sus hijos menores.....	33
III. Los niños causantes de daños	38
1. Generalidades	38

2. Menor imputable	40
a) La constitucionalidad de la norma que le impone la obligación de reparar íntegramente	40
b) Pautas para valorar la culpa	42
c) Edad fijada en abstracto por la ley o determinada en cada caso por el juez	44
d) El menor imputable que se sirve de cosas para la causación del daño.....	45
3. Menor inimputable	46
a) Presentación del problema	46
b) Posibles soluciones	47
IV. Conclusiones provisorias	49

LAS DISTINTAS ETAPAS DE LA MINORIDAD: MENORES IMPÚBERES; CON DISCERNIMIENTO Y ADULTOS

por DANIEL HUGO D'ANTONIO

I. La minoridad como estado de la persona	57
II. Distinción de la minoridad por segmentos etarios	58
III. Extensión temporal del estado de minoridad.....	60
IV. El menor como sujeto de derecho	62
V. El discernimiento en el menor de edad. Excepciones a su incapacidad.....	63
VI. Los deberes paternos de “cuidado y vigilancia” y la culpa del menor	65
VII. El discernimiento de los menores y los límites a la autonomía de la voluntad	66

MENORES DAÑANTES Y MENORES DAÑADOS

(Enfoque general)

por ALBERTO J. BUERES y JORGE A. MAYO

I. Introducción	69
II. Menores dañantes.....	69

III.	Menores dañados	78
IV.	Colofón	81
V.	Breves referencias bibliográficas	82

NIÑO DAÑADO – NIÑO DAÑADOR

por MARCELO DANIEL IÑIGUEZ

I.	Construcción de la personalidad.....	85
II.	El niño sujeto del Derecho Internacional.....	86
	1. Los derechos del niño en jerarquía constitucional	86
	2. Hasta cuándo se es niño	87
III.	Desarrollo personal y social de los niños	88
	1. El niño y la familia	89
	2. El niño y el trabajo	93
	3. El niño y el daño por el hecho de nacer.....	95
	4. El niño y el daño a sus derechos personalísimos	97
	5. El niño y los daños en los establecimientos educativos.....	99
	6. El niño dañado en la familia.....	100
IV.	El niño dañador en el Derecho Civil.....	101
V.	El niño infractor.....	103

DAÑOS CAUSADOS POR MENORES DE 10 AÑOS

por ROSA NÉLIDA REY y ANTONIO JUAN RINESSI

I.	El esquema del Código Civil	105
	1. Ilicitud subjetiva y objetiva.....	107
	2. Ilicitud objetiva contractual y extracontractual	109
	3. El ilícito en nuestro Código	111
	4. La ilicitud después de la reforma de la ley 17.711	114
II.	Acto involuntario	117
	1. Caracterización	117
	2. Responsabilidad del menor –artículo 907 del Código Civil–	121
	3. Nuestra opinión	124

III.	Responsabilidad de los padres	125
1.	La patria potestad.....	126
2.	Presunción legal de culpa	128
3.	Defecto en la educación y en la vigilancia	128
4.	Fundamento económico	129
5.	Solidaridad familiar	129
6.	Efectivo ejercicio de la patria potestad	130
IV.	Responsabilidad directa, personal, indirecta y/o refleja de los padres	131
V.	Presupuestos de la responsabilidad.....	134
1.	Antijuridicidad	134
2.	Factor de atribución.....	135
3.	Eximentes de responsabilidad	137
4.	Relación causal.....	138
5.	Reparación	140
6.	La repetición de lo pagado	141

**DAÑOS CAUSADOS POR MENORES DE MÁS DE 10 AÑOS.
RESPONSABILIDAD DEL MENOR. LA SITUACIÓN DE LOS
PADRES. LA VIGILANCIA ACTIVA. LAS EXIMENTES**

por JORGE MOSSET ITURRASPE

.....	143	
I.	La situación del menor de más de 10 años. El discernimiento para los actos ilícitos. El artículo 921 del Código Civil	144
II.	¿Es razonable mantener la minoridad luego de los 18 años; de los 18 a los 21 años?	145
III.	“Conductas peligrosas” en el período de los 18 a los 21 años.....	145
IV.	Menores que conviven y menores que viven separados de sus padres.....	145
V.	La noción de cohabitación	146
VI.	La no convivencia: culpable e inculpable	147
VII.	La no cohabitación: falta de vigilancia e imposibilidad.....	148

VIII.	Menores bajo la vigilancia permanente de otra persona	148
IX.	El debate entre subjetivistas (no hay responsabilidad sin culpa) y objetivistas (la imputación a riesgo o garantía)	150
X.	La transferencia de la guarda a terceros	151
XI.	La vida que hacen hoy los menores adultos.....	152
XII.	La relación menor-automotor como signo de los tiempos presentes.....	153
XIII.	De la vigilancia activa para la prevención de daños	153
	1. Las tendencias: España y Alemania	153
	2. Las medidas concretas de vigilancia.....	154
	3. Peculiaridades del menor y del padre.....	154
	4. Las diligencias exigibles en el tráfico	154
	5. El seguro de responsabilidad civil	155
XIV.	Datos a ponderar relativos al menor.	
	Los rasgos del carácter	155
	1. La edad del menor	155
	2. Mayoría a los 18 años	155
	3. Menores-grandes de 18 a 21 años	156
	4. Mayoría con responsabilidad paterna	156
	5. ¿El seguro forzoso es la solución?.....	156
	6. Menor-trabajador.....	156
	7. Los 18 años como fin de la vigilancia.....	156
	8. Las prohibiciones	157
XV.	Datos a ponderar respecto de los padres obligados a la vigilancia	159
	1. Conformación de la familia.....	159
	2. La existencia de un seguro	159
	3. La ignorancia de las circunstancias concretas	160
XVI.	La delegación de la vigilancia	160
XVII.	Las denominadas “circunstancias objetivas”.....	162
XVIII.	Las concretas medidas de vigilancia	163
	1. Aleccionamiento del menor.....	165
	2. Prohibiciones	165

3.	Seguimiento del comportamiento del menor	166
4.	Volviendo imposibles ciertos actos.....	166
5.	Ayuda oficial para la educación del menor	167
XIX.	Los límites en el ejercicio de la vigilancia.....	167
XX.	El porqué de una responsabilidad paterno-materna que margina la culpa. Los argumentos decisivos	171
1.	Las intimidades de la familia	171
2.	La seguridad jurídica	172
3.	Las causas ajena liberadoras	172
4.	La solución más conveniente o mejor	172
5.	La justicia pide una mayor responsabilidad paterno-materna	172
6.	El Derecho de Daños mira a las víctimas y pretende que la indemnización sea pagada	173
7.	El sinceramiento del sistema: letra y música.....	174
8.	La nueva educación de los menores.....	174
9.	Libertad del menor versus resarcimiento de víctimas.....	174
10.	El fuerte lastre histórico de la tesis subjetiva	175
11.	El apoyo moral respecto de una responsabilidad más firme	175
12.	¿Por qué aludir al riesgo creado por los menores?	175
13.	¿Por qué aludir a la solidaridad familiar?	176
14.	¿Por qué a las consecuencias de la patria potestad?.....	177
15.	¿Por qué, finalmente, a una garantía o seguridad?	178

**DAÑOS CAUSADOS A LOS MENORES
POR ADMINISTRACIÓN DE SUS BIENES**

CONVENIO DE HONORARIOS

por GRACIELA MEDINA y HÉCTOR DANIEL FERNÁNDEZ

..... 179

**ACCIÓN RECURSORIA DE LOS PADRES CONTRA
SUS HIJOS MENORES POR EL RESARCIMIENTO
DE LOS DAÑOS CAUSADOS POR ÉSTOS**

por EDUARDO A. ZANNONI

I.	La cuestión a analizar	193
II.	Naturaleza de la responsabilidad de los padres por los hechos de sus hijos menores	194
III.	Posibilidad de demandar conjuntamente a los padres y al hijo menor de más de 10 años	197
IV.	Caso en que se haya ejercido la acción sólo contra los padres	199
V.	Integración procesal de la litis en la acción recursoria	201
VI.	Prescripción de la acción contra el hijo.....	201
VII.	Responsabilidad de los padres por los daños causados por sus hijos menores de 10 años	203

RESPONSABILIDAD PATERNA POR VIOLACIÓN DE LOS DEBERES DE ASISTENCIA, EDUCACIÓN Y TENENCIA

por ELENA GÜNTHARDT DE LEONARDI

I.	La persona en la comunidad familiar.....	205
II.	Relaciones que determina el ejercicio de la patria potestad: asistencia, educación, tenencia	208
III.	El rostro oculto de la familia	217
IV.	El Derecho de Familia y la reparación de los perjuicios.....	218
V.	Los “sujetos débiles” de la relación intrafamiliar	221
VI.	Sintetizando	229

EL MENOR Y LOS ACCIDENTES DE TRÁNSITO

por EDGARDO IGNACIO SAUX

I.	Las normas jurídicas comprometidas	231
II.	El menor dañador.....	235
1.	El débito resarcitorio paterno	236

2.	¿Responsabilidad directa o indirecta?.....	244
3.	Concurrencia de los padres con otros obligados.....	245
4.	Los efectos de la solidaridad.....	247
III.	El menor dañado	247
1.	¿Hecho o culpa de la propia víctima?	248
2.	Afinamiento de la culpa conductiva del dañador	253

NIÑOS Y JÓVENES EN CONFLICTO CON LA LEY PENAL, ¿VÍCTIMAS O VICTIMARIOS?

por MARÍA FONTEMACHI

I.	Introducción	257
II.	Conducta antisocial	258
III.	Realidad psicosocial.....	259
IV.	Victimización desde lo jurídico	262
	1. Tendencias	262
V.	Legislación	263
VI.	Conclusión	266
VII.	Bibliografía consultada	266

TUTELA JURÍDICA DE LA PERSONA POR NACER FREnte AL DERECHO DE DAÑOS

Jurisprudencia francesa y norteamericana

por GRACIELA MEDINA,
MARÍA VICTORIA FAMÁ y MOIRA REVSIN

I.	Introducción	269
II.	Jurisprudencia francesa	271
	1. Legislación aplicable	271
	2. Legitimación del menor de edad para accionar por los daños producidos durante su concepción o gestación (acción por <i>wrongful life</i> o “vida injusta”)	272
	a) Jurisprudencia francesa anterior al fallo “Perruche”.....	272

b)	El caso “Perruche”	274
	A) Hechos	274
	B) Doctrina de la Corte de Casación en el fallo “Perruche”	275
	C) Crítica de la doctrina francesa	281
c)	Fallos posteriores de la Corte de Casación.....	284
d)	Indemnización al niño fruto de la violación de su madre.....	289
III.	Jurisprudencia norteamericana.....	291
1.	La decisión en “Stallman vs. Youngquist”	293
2.	“Bonte vs. Bonte” (1992): Suprema Corte de New Hampshire	295
3.	“Cates vs. Cates” (1993): Suprema Corte de Illinois	295
4.	“Cullotta vs. Cullotta (administrator of the estate of Shelley Cullotta, deceased)” (1997): Corte de Apelación de Illinois.....	296
5.	“Parental Immunity Doctrine”.....	297
IV.	La cuestión de los daños a la persona por nacer producidos por la madre desde el punto de vista del Derecho argentino	299
V.	Conclusión	301

**PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DIFUSOS DE LOS NIÑOS.
LEGISLACIÓN, ACCIONES JURISDICCIONALES Y POLÍTICAS.
EL DERECHO DE LOS NIÑOS A NO SER DAÑADOS**

por JOSÉ MARTÍN GALLARDO

..... 305

**RESPONSABILIDAD PATERNA POR VIOLACIÓN DE
LOS DEBERES DE ASISTENCIA Y EDUCACIÓN**

por FRANCISCO A. M. FERRER

I.	Deber de asistencia	317
II.	Alimentos debidos a los hijos: fundamentos.....	318

479

III.	Fuente y naturaleza	319
IV.	Contenido	319
V.	Características	321
VI.	Concordancia de la prestación alimentaria con la condición económica y social del núcleo familiar	323
VII.	Sujetos obligados. Pago con subrogación	323
VIII.	Vigencia de la obligación alimentaria	324
IX.	Modalidad de pago y efectos del cambio de guarda	326
X.	Incumplimiento culpable o doloso	327
XI.	Circunstancias que no excusan la responsabilidad alimentaria de los padres	328
XII.	Eximente de la obligación alimentaria	331
XIII.	Sanciones civiles y penales	332
XIV.	Medios de coerción	334
XV.	Resarcimiento del daño moral y material	336
XVI.	Intereses, astreintes e indemnización de los daños y perjuicios	341
XVII.	Responsabilidad paterna por incumplimiento del deber de educar a los hijos	344

JURISPRUDENCIA SOBRE MENOR DAÑINO Y MENOR DAÑADO

JUSTICIA NACIONAL

por PATRICIA BIBIANA BARBADO

I.	Daños sufridos por menores	351
1.	Indemnización del daño moral	351
2.	Indemnización por incapacidad	352
3.	Daños sufridos por la muerte del padre	354
4.	Daños sufridos en accidentes de tránsito	357
5.	Responsabilidad médica en la atención del menor	358
6.	Responsabilidad del tutor	364
7.	Responsabilidad de los establecimientos educativos	365

8. Responsabilidad de los establecimientos deportivos	370
9. Responsabilidad del Estado	372
II. Daños causados por menores	376
1. Generalidades	376
2. Responsabilidad de los padres	377
3. Deber de vigilancia de los padres.....	377
4. Accidentes de tránsito	379

PROVINCIA DE BUENOS AIRES

por GRACIELA MEDINA y CARLOS GARCÍA SANTAS

I. Generalidades	381
1. Las responsabilidades.....	381
a) Responsabilidad de los padres y de los hijos por los daños que éstos provocan	381
b) Responsabilidad de los padres por los daños provocados por sus hijos menores. Pautas	382
c) Responsabilidad de los padres por los daños provocados por hijo mayor de 10 años	384
d) Responsabilidad solidaria de los padres	384
e) Responsabilidad objetiva de los padres.....	384
f) Responsabilidad directa de los padres.....	384
g) Responsabilidad indirecta de los padres	385
h) Responsabilidad del guardador.....	385
i) Responsabilidad del municipio en competencia deportiva	386
2. Fundamento de la responsabilidad de los padres	386
a) El artículo 1114 del Código Civil sólo contempla la responsabilidad de los padres por los daños provocados por sus hijos menores, no por los sufridos por ellos	386
b) ¿Hasta cuándo responden los padres por los daños provocados por sus hijos menores?	387
3. Derechos del niño. Interés del menor.....	387
a) Caso del niño por nacer anencefálico	388

4.	Culpa de la víctima	388
a)	No se puede hablar de “culpa de la víctima” en un caso de un niño de 3 años	388
b)	No se puede hablar de culpa de la victima en un caso de menor de 10 años.....	388
II.	Menor dañado.....	389
1.	Los menores que sufren daños en accidentes de tránsito	389
a)	Pautas para responsabilizar a los padres por daño sufrido por menor de 10 años	389
b)	Responsabilidad compartida de los padres por dejar cruzar las calles solos a sus hijos	390
c)	Responsabilidad del padre dueño del vehículo conducido por su hijo	390
d)	Si el causante del accidente es la víctima menor de 10 años, se exime el conductor demandado	391
e)	Menor que sufre daño al ser transportada en triciclo por anciano.....	391
2.	Menor que cruza a mitad de cuadra.....	391
a)	Responsabilidad compartida de los progenitores	392
b)	Causal de exoneración o disminución de la responsabilidad. Caso fortuito.....	393
3.	Menor que sufre daño en un establecimiento educacional.....	393
a)	Pautas	393
b)	Responsabilidad de los directores de colegio. Artículo 1117 del Código Civil.....	395
c)	Menores adolescentes	395
d)	Menor que muere en viaje de fin de curso.....	395
e)	Menor que sufre daño en el ojo con alambre de púa perimetral de la escuela.....	396
4.	Menor que sufre daño en clase de natación	397
a)	Responsabilidad del instituto	397
b)	Responsabilidad del profesor	397
c)	Responsabilidad del club	397

5.	Menor que sufre daño en un ascensor	398
a)	Responsabilidad del consorcio por daño sufrido por un menor de 6 años.....	398
b)	Responsabilidad de los padres	398
6.	Menor que fallece en una pileta de natación.....	399
a)	Responsabilidad exclusiva de la madre por fallecimiento de su hija de 18 meses	399
b)	Eximición de responsabilidad del dueño de la pileta por fallecimiento de una menor de 18 meses	399
7.	Menor que muere en una cava	399
a)	Responsabilidad de los padres	399
b)	Responsabilidad de la municipalidad.....	400
8.	Menor que no es reconocido por su padre	400
a)	Derecho a ser indemnizado por el padre responsable.....	400
b)	Daño moral del menor que no es reconocido.....	400
9.	Daño moral a favor de menor de 5 años de edad	401
III.	Menor dañino	401
1.	Imposibilidad de extender la condena al padre no demandado	401
2.	Caso de golpiza de un menor a otro menor	401
3.	Caso de menor que dispara un arma	402
4.	Caso del menor díscolo	403
5.	Responsabilidad del padre que ejercía la patria potestad a la fecha del hecho.....	403
IV.	Cuestiones procesales	404
1.	Demandas	404
a)	¿A quiénes puede demandar el damnificado?.....	404
2.	Menores en juicio.....	404
3.	Prueba del damnificado	405
a)	¿Qué debe probar el damnificado por un menor?	405
4.	Prueba de los padres	405
a)	¿Qué deben probar los padres para liberarse de la responsabilidad?	405

b) No alcanza con probar que el menor recibió instrucción escolar	405
c) Al padre le basta demostrar que el daño al menor fue producido dentro de la escuela.	406
5. Legitimación.....	406
a) No puede oponerse la falta de legitimación pasiva de la madre que convive con el menor	406
b) No puede oponerse la falta de legitimación pasiva del padre si el hijo se encontraba de franco de la tropa	406
6. Acción de indemnización de daños y perjuicios causados al hijo por falta de reconocimiento. Pautas.....	407

PROVINCIA DE SANTA FE

por JULIA ELENA GANDOLLA

1. Pérdida de hijo menor. Indemnización.....	409
2. Menor conductor sin carné habilitante. Responsabilidad compartida	412
3. Menor conductor sin carné habilitante. Responsabilidad	414
4. Conductor menor. Carencia de carné de conducir	415
5. Menor que cruza detrás de colectivo. Responsabilidad del embistiente	417
6. Legitimación activa. Acción únicamente por el menor	417
7. Menor que cruza a mitad de cuadra. Responsabilidad de la madre	418
8. Menor que cruza a mitad de cuadra. Responsabilidad del conductor y de los progenitores.....	419
9. Menor que cruza ruta. Responsabilidad del conductor y del progenitor	422
10. Legitimación pasiva. Demanda dirigida contra menor exclusivamente	424
11. Menor accidentado. Rechazo de daño estético y pérdida de año escolar	427
12. Incapacidad y daño moral a menor	428
13. Daño con la cosa (vehículo) a un menor. Responsabilidad de los padres	431

14.	Progenitores demandados. Legitimación pasiva. Responsabilidad. Eximente “no convivencia con el hijo”	435
15.	Daño de la cosa a menores. Responsabilidad del dueño y de la madre.	439
16.	Responsabilidad del titular de un rodado que conducía un menor. La eximente “contra su voluntad”	440

TRIBUNALES DE ROSARIO

por FEDERICO CARLOS TALLONE

1.	Daño moral sufrido por los hijos ante la falta de reconocimiento de sus padres.	445
2.	Pérdida de chance por la muerte de un hijo menor de edad	448
3.	Culpa de la víctima-menor de edad.	448
4.	Valor vida ante la pérdida de un hijo	449
5.	Inimputabilidad por actos ilícitos.	450

PROVINCIA DEL CHACO

por ANTONIO JUAN RINESSI

I.	Menor. Eximición de culpa	451
II.	Menor detenido. Responsabilidad del Estado	451
III.	Menores. Protección legal.	452
IV.	Menor. Protección de sus derechos	452
V.	Menores. Representación legal.	453
VI.	Menores. Derecho de participar	453
VII.	Menores. Negativa de pase deportivo	454
VIII.	Menor. Su muerte. Reparación.	455
IX.	Menor. Beneficiario de una estipulación a favor de tercero . .	455
X.	Menor dañado. Cuantificación del daño	456
XI.	Menor dañador. Responsabilidad del padre	457
XII.	Menor dañado	457
XIII.	Menor empleado. Indemnización	458

PROVINCIA DE ENTRE RÍOS

por ENRIQUE MÁXIMO PITA

I.	Reclamo por hijos menores de indemnización por fallecimiento de sus padres. Presunción de daño (art. 1084, Cód. Civ.)	459
II.	Menor víctima. Daño moral. Particularidades	459
III.	Internación indebida de menores en hogar dependiente del Estado. Presupuestos de la responsabilidad estatal	460
IV.	Daño moral por omisión de reconocimiento de un hijo menor de edad	460
V.	Responsabilidad de los padres por daños causados por sus hijos menores. Actos ejecutados por el menor que perjudican a terceros y actos que implican daños a sí mismo	463
VI.	Publicación periodística que individualiza por sus nombres a los padres y a su hijo menor de edad (9 meses) señalando que padecen del Síndrome de Inmunodeficiencia Adquirida (SIDA)	465
VII.	Utilización de la fotografía de un menor con fines publicitarios. Derecho a la imagen. Consentimiento tácito	466
VIII.	Menor dañado por máquina utilizada en escuela técnica a la que concurría como alumno. Situación anterior a la ley 24.830. Culpa exclusiva de la víctima	467
IX.	Menor que sufre lesiones al caer del techo del establecimiento educativo. Responsabilidad. Situación anterior a la ley 24.830	468
X.	Menor que conduce motocicleta a velocidad excesiva y sin edad habilitante. Lesiones. Sometimiento a patrocinio institucional	469