

## 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 provisionales .....	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 dañado en el Derecho Civil .....	101
V. El niño infractor .....	103

## **DAÑOS CAUSADOS POR MENORES DE 10 AÑOS**

por **ROSA NÉLIDA REY y ANTONIO JUAN RINESI**

I. El esquema del Código Civil .....	105
1. Ilícitud subjetiva y objetiva .....	107
2. Ilícitud 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 ajenas 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

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 víctima 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. Demanda .....	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 dañado. 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