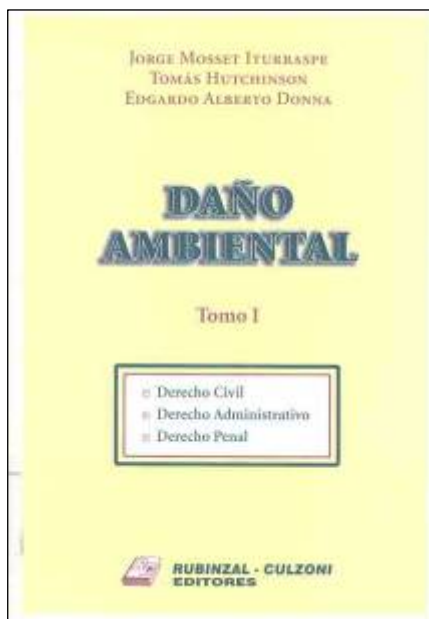


## ÍNDICE SUMARIO



Prólogo

9

### EL DAÑO AMBIENTAL EN EL DERECHO PRIVADO por Jorge Mosset Iturraspe

#### INTRODUCCIÓN

I. El relato del Génesis	13
II. El glosario nomenclador	14
III. Los principios rectores	20
IV. Características	21
V. Excesos y exageraciones	22
1. El Derecho de los animales	23
2. El "Derecho blando". El Derecho de los Tratados	24
3. El Derecho excesivo: la proliferación o inflación legislativa	26
4. El Derecho ineficaz. La no vigencia o aplicación real	27
Aspectos técnicos	29
Identificar a los actores	30
5. El Derecho burocrático a nivel nacional e internacional	30
6. Derecho Ambiental invasor	31
7. Derecho Ambiental mesiánico o maniqueísta, de buenos y malos	32

#### CAPÍTULO I EL AMBIENTE

I. La noción de ambiente	33
II. El hombre y la naturaleza	34
III. El debate en el Derecho Comparado	37
El Derecho de los Estados Unidos	47

#### CAPÍTULO II LA TUTELA AMBIENTAL

I. La tutela del ambiente	49
1. Los límites al derecho de propiedad	52
2. La función social	52
3. Límites generales y especiales. Internos y externos	53
4. El concepto de polución ambiental	54
5. Críticas a la función social como fundamento de la preservación del medio ambiente con independencia de su titularidad y régimen jurídico	56
6. La función social explica las limitaciones ambientalistas de la propiedad sin infringir o violar ese derecho	58
II. La acción u obrar humano	59
1. El hecho contaminante: el antes y el después	60
2. Hecho individual o colectivo	61
3. Hechos de los particulares o del Estado	62
III. Los comportamientos involucrados	63
IV. Las esferas de responsabilidad.	65
V. La prevención	65

### **CAPÍTULO III EL DAÑO AMBIENTAL**

I. El desarrollo sustentable	67
II. Particularidades del daño ambiental	72
III. Lo sutil y lo posible	73
IV. La doble estructura	74
V. Los pobres y el daño ambiental	75
VI. Los derechos involucrados	76
VII. La concepción clásica y la actual	77
VIII. Alcances del daño ecológico	78
IX. Importancia o relevancia	80
X. Las especies: a las personas y al ambiente	80
XI. Los daños colectivos	81
XII. La incidencia del tiempo	81
XIII. Perjuicios suprapersonales	82
XIV. El daño ambiental temido	83
XV. Daño al paisaje y daño al patrimonio cultural	83
XVI. Elementos del patrimonio cultural	84
XVII. El desarrollo sustentable	85
XVIII. El impacto ambiental	86
XIX. El origen de los daños	87
XX. Jurisprudencia	88

### **CAPÍTULO IV LA ANTIJURIDICIDAD**

I. Conducta ambiental contraria a Derecho	95
II. El daño ambiental injusto	96
III. El daño nacido de una conducta lícita	97
IV. El logro del valor justicia	100
V. El peligro o riesgo creado	100
VI. El cumplimiento de disposiciones reglamentarias	101
VII. La ilicitud no es expediente erudito-retórico	101
VIII. El disvalor del resultado	102
IX. El permiso administrativo	102
X. Las causas de justificación	103
XI. Jurisprudencia	103

### **CAPÍTULO V LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD ADECUADA**

I. La adecuación entre el hecho y el daño	107
II. No hay responsabilidad si el perjuicio es extraño	109
III. Dificultades en el tema ambiental	109
IV. La inutilidad de las fórmulas "certeras"	110
V. No es la que "el juez quiere"	110
VI. La presunción de causalidad	111
VII. Las consecuencias	112
VIII. La posibilidad cierta	113
IX. El daño colectivo o plural	113
X. Teoría de la "condición peligrosa"	115
XI. Exclusión de la relación causal. Caso fortuito	115
XII. El hecho de la víctima. La aceptación del riesgo	117
XIII. Hechos externos e internos al agente	118

CAPÍTULO VI  
**LA IMPUTACIÓN OBJETIVA**

I. La imputación o atribución. Subjetiva u objetiva	119
II. La coincidencia en la vigencia del factor objetivo	123
III. La jurisprudencia nacional	123
IV. El porqué de la resistencia al riesgo	124

CAPÍTULO VII  
**LA CONDENA POR DAÑO AMBIENTAL**

I. Las variadas sanciones al daño ambiental	129
1. El titular del derecho a la reparación	130
2. La evaluación o traducción en dinero	133
II. La condena a recompensar el ambiente	135
III. La condena a resarcir los daños personales; daños materiales o patrimoniales y daños morales o extrapatrimoniales	136
IV. La condena frente al daño colectivo	139
V. El daño moral colectivo y el daño ambiental	145
VI. El patrimonio de afectación como destinatario de la condena	148
VII. El cumplimiento efectivo de la sentencia ambiental: astreintes, sanciones punitivas	149

CAPÍTULO VIII  
**LAS ACCIONES AMBIENTALES**

I. Introducción	153
II. Vías legales para la prevención del daño ambiental: la tutela inhibitoria, la acción de daño temido y la acción negatoria	157
III. El derecho subjetivo y los intereses autónomos y legítimos	161
IV. Los intereses colectivos y el interés difuso. Asociaciones y particulares. El Ministerio Público	164
V. Las <i>class actions</i>	166
VI. La acción popular	168
VII. El amparo ambiental	172
VIII. Vías legales para la reparación del daño y para la recomposición del ambiente	175

**RESPONSABILIDAD PÚBLICA AMBIENTAL**  
por Tomás Hutchinson

**PARTE GENERAL**

CAPÍTULO I  
**INTRODUCCIÓN**

I. Preliminar	181
II. El objeto del trabajo	184
III. La denominación del estudio	186
IV. El tema ambiental	188
V. El carácter multiforme y multidisciplinario del tema ambiental	192
VI. El Derecho y el ambiente	197
VII. La protección jurídica del ambiente	202
1. El ambiente en general	202
2. Importancia de la regulación	204
3. La ordenación administrativa	207
a) La obligación de la Administración de proteger al ambiente	207
b) La naturaleza operativamente indeterminada de los fines ambientales del Estado	209

VIII. Derechos de los particulares	210
1. Derechos de tercera generación	210
2. Mecanismos de tutela de esos derechos	211
IX. Los recursos naturales y los daños	212
X. La responsabilidad ambiental. Su ubicación conceptual	214
1. La responsabilidad del Estado	214
2. La responsabilidad ambiental	215
XI. El tema que abordamos y el Derecho Administrativo	217
XII. Conceptos básicos	219

## CAPÍTULO II

### **LA CONSTITUCIÓN, EL AMBIENTE Y LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO**

I. La Constitución: su fuerza superior	221
II. La Constitución y el principio democrático	227
III. Derechos sociales, económicos y culturales	228
IV. La Constitución y el ambiente	231
V. La Constitución y la responsabilidad. La responsabilidad del Estado	233
VI. La Constitución: norma de aplicación directa. Interpretación integrativa y evolutiva	238
VII. El daño ambiental y la Constitución Nacional	240
VIII. Las Constituciones provinciales	242

## CAPÍTULO III

### **FUNCIÓN ORDENADORA DEL ESTADO**

I. El Derecho Administrativo	245
II. La tutela del ambiente	247
III. Ordenación estatal	252
1. Justificación	252
2. Precisiones	252
3. Poder de policía	253
4. Instrumentos o técnicas utilizadas	256
A) Introducción	256
B) Las técnicas de habilitación o de control previo	258
B.1) Preliminar	258
B.2) Distintos medios habilitantes	258
B.3) Clases de autorizaciones	259
C) El estudio de impacto ambiental	261
D) Instrumentos económicos	261
D.1) Instrumentos fiscales	261
D.2) Incentivos tributarios o económicos	262
E) Medios utilizados en casos de incumplimiento	262
F) Medios de control concomitantes y sucesivos	262
IV. El principio de legalidad y otros principios vigentes para la actividad administrativa	263
1. Alcance del principio de legalidad	263
2. Principio de igualdad	264
3. Principio de proporcionalidad	264
4. Principio de razonabilidad	265
5. El principio de la buena fe	266
V. Responsabilidad de la Administración	266
VI. Conclusión	267

**CAPÍTULO IV**  
**JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA**

**A) EN MATERIA AMBIENTAL**

I. Preliminar	269
II. El tema ambiental: tratamiento anterior a la reforma	272
III. La cláusula ambiental en la Constitución reformada	273
1. Preliminar	273
2. Los principios receptados	274
3. El acierto de la regulación de la Constitución reformada	278
IV. Autoridades de aplicación	280
1. Competencia judicial en la aplicación de la legislación básica federal	280
2. Competencia de las autoridades nacionales	282
A) Principios generales	282
B) Regulación general y especial	282
C) Facultades concurrentes y coordinación	283
3. Competencias provinciales. Alcance de la legislación complementaria	283
V. La legislación	285
1. Significado del concepto "presupuestos mínimos de protección"	285
2. Normas complementarias	287
3. Medios de complementación de la legislación nacional y provinciales	287
VI. A modo de conclusión del tema y como apertura de la cuestión de la responsabilidad	288

**B) DE LA POSIBILIDAD DE LAS PROVINCIAS DE REGULAR  
LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA**

I. Preliminar	290
II. La competencia provincial	291
1. Delimitación de la cuestión	291
2. Competencia local en materia de responsabilidad mediante el dictado de normas públicas	291
3. ¿Qué ocurre cuando se aplican normas de Derecho Privado?	293
A) Ubicación de la cuestión	293
B) Autonomía del Derecho Administrativo. Solución de los casos no previstos	294
III. La cuestión en materia ambiental	300

**CAPÍTULO V**  
**EL AMBIENTE**

I. Concepto de ambiente	303
II. Concepto de ambiente en la Constitución	311
III. El bien jurídico ambiente	312
1. Preliminar	312
2. Bienes y cosas	314
3. La relación persona-cosa	316
4. El bien jurídico protegido	318
5. ¿Qué tipo de bien es el ambiente?	319
A) Preliminar	319
B) El ambiente es algo más que una suma de elementos	319
C) ¿Es el ambiente una universalidad?	320
D) El ambiente es un bien de interés público o bien socioambiental	324
E) El ambiente desde el punto de vista subjetivo	327
6. El deber jurídico	330
IV. Conclusión	330

## CAPITULO VI EL DERECHO AL AMBIENTE

I. Consideraciones previas	331
II. Derecho al ambiente: definición del objeto de tutela	336
III. El derecho al ambiente en nuestra Constitución	342
1. Texto constitucional	342
2. Análisis de la disposición constitucional	342
3. El alcance del concepto ambiental en la Constitución	345
IV. Naturaleza jurídica del derecho al ambiente de nuestra Constitución	348
1. Preliminar	348
2. El derecho al ambiente como derecho subjetivo	349
A) Preliminar	349
B) Noción de derecho subjetivo	350
C) Fundamento para considerar al derecho al ambiente como subjetivo	351
D) Efectos	356
3. El derecho al ambiente como manifestación del deber general de respeto a la persona	358
4. Características de este derecho	361
A) Es un derecho humano	361
B) Es un derecho fundamental	362
C) Es un derecho social	362
5. ¿Qué tipo de derecho es?	362
A) ¿Se relaciona con el derecho a la salud?	362
B) ¿Es un derecho de la personalidad?	363
C) La tesis de los derechos complementarios	365
D) Conclusión	366
V. El deber constitucional de preservar el ambiente	367

## CAPÍTULO VII RESPONSABILIDAD CONCURRENTE DE DISTINTAS ADMINISTRACIONES

### A) CONCURRENCIA DE ADMINISTRACIONES ESTATALES

I. Preliminar	369
II. La concurrencia de la responsabilidad de las Administraciones en las funciones complejas del Estado moderno	371
III. Las técnicas jurídicas aplicables a la resolución del problema de la concurrencia de responsables	374
1. Deudas de tipo plural, mancomunadas y solidarias en el Código Civil	374
2. La concurrencia de sujetos responsables en la legislación administrativa	376
3. Las peculiaridades jurídicas del comportamiento concurrente de las administraciones	377
IV. Intervención plural en el evento dañoso	378
1. Distintos casos	378
2. Responsabilidad del productor de la conducta o del dueño o guardián de cosas muebles	378
3. Casos en que la autoridad local actúa como agente de otra autoridad	379
4. Casos de actuación complementaria	380
5. Mancomunidad o solidaridad	383
V. Conclusión	385

## **B) CONCURRENCIA DE UNA ADMINISTRACIÓN ESTATAL Y UNA PARTICULAR**

I. Responsabilidad de los colaboradores de la Administración	386
1. Preliminar	386
2. Caso de la obra pública	387
3. Caso de los concesionarios de obras o servicios públicos	387
A) Clarificación del tema	387
B) La supuesta calidad de delegado del concesionario	387
4. Conclusión	393

## **CAPÍTULO VIII**

### **LA RESPONSABILIDAD DE LA ADMINISTRACIÓN**

I. Introducción	395
II. La mecánica general del sistema de responsabilidad administrativa	399
III. La responsabilidad en nuestro régimen jurídico administrativo	401
1. De la irresponsabilidad a una teoría de la responsabilidad	401
2. ¿Privatizar lo público o publicizar lo privado?	403
IV. De la responsabilidad administrativa de la Administración Pública	406
1. Metodología	406
2. Evolución de la responsabilidad administrativa del Estado	407
3. Criterios de imputación subjetivos y objetivos	411
A) Criterios subjetivos. La falta de servicio	411
B) Criterios objetivos	412
B.1) Desarrollo	412
B.2) Características de la responsabilidad objetiva	414
B.3) La lesión	416
B.4) Derecho Comparado	417
4. Breves acotaciones sobre la responsabilidad por acto válido	419
A) Diferencia de esta hipótesis con la institución expropiatoria	419
B) Responsabilidad y sacrificio de derechos	419
C) Título jurídico que obligue a soportar el daño	421
V. La cuestión del título de la responsabilidad de la Administración desde el punto de vista del sujeto dañado	422
VI. Responsabilidad por omisión	427
1. Noción	427
2. La antijuridicidad	431
3. La relación de causalidad	433
4. Omisiones en materia ambiental	434
VII. Conclusión	434