

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

LA TEORÍA DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

TÍTULO I

LOS ORÍGENES

	PÁG.
1. Instituciones y principios	3
2. Una labor de desmitificación	3
3. Derecho e historia	4
4. El tratamiento social de los daños	4
5. La responsabilidad extracontractual en el derecho romano	5
6. La responsabilidad extracontractual en el antiguo derecho anglosajón	8
7. La moderna responsabilidad extracontractual	9
8. Los materiales de construcción	11

TÍTULO II

LA MODERNA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

CAPÍTULO I

LAS TENDENCIAS EN BOGA

1. Teorías justificatorias del desplazamiento del daño	13
2. La culpa	14
3. Las sutilezas de la subjetividad	14
4. La culpa objetiva	15
5. Dificultades de la culpa en general	16
6. Hacia una objetivación de la responsabilidad	17
7. Dificultades de la responsabilidad objetiva	18

	PÁG.
8. Énfasis en la víctima	19
9. La responsabilidad de la sociedad	19
10. La distribución social del daño	21
11. La difusión del riesgo a través del sistema de precios	22
12. La difusión del riesgo a través del seguro	23
13. Difusión del riesgo y prevención del daño	23
14. Sistema y estadística	26
15. La doctrina y la experiencia peruanas en materia de difusión social del riesgo	27

CAPÍTULO II

RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL Y TEORÍA ECONÓMICA

1. Responsabilidad y riqueza personal	29
2. La riqueza en los códigos	30
3. Riqueza y culpa	31
4. El análisis costo/beneficio	33
5. La optimalidad de Pareto	34
6. El problema del costo social	36
7. La teoría económica repensada	38
8. La propuesta de Calabresi	40
9. Apreciación general de esta perspectiva de la responsabilidad extracontractual	45

TÍTULO III

LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL EN EL PERÚ

1. El Código Civil de 1852	47
2. El Código Civil de 1936	48
3. La interpretación doctrinal del Código de 1936	50
4. La responsabilidad extracontractual en la jurisprudencia	57
5. La elaboración del Código Civil de 1984. El proyecto de la comisión reformadora	63
6. Vicisitudes del proyecto en el seno de la comisión revisora	64

PARTE SEGUNDA

COMENTARIOS AL ARTICULADO DEL CÓDIGO CIVIL
PERUANO DE 1984

TÍTULO I

DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

PÁG.

1. Actos ilícitos y responsabilidad extracontractual	69
2. La denominación general del área en la comisión reformativa	69
3. La denominación general en la comisión revisora	70

TÍTULO II

LOS PRINCIPIOS DE RESPONSABILIDAD

CAPÍTULO I

EL PRINCIPIO SUBJETIVO DE RESPONSABILIDAD

Sección I. *Generalidades*

1. Culpa y azar	71
-----------------------	----

Sección II. *El dolo*

2. El dolo en los antecedentes legislativos extranjeros	71
3. El Código Civil peruano de 1852	72
4. El Código Civil peruano de 1936	73
5. Opinión de la doctrina peruana	73
6. Una jurisprudencia dudosa	73
7. La recuperación civil de los daños delictivos	75
8. Aplicación de la ley civil	75

Sección III. *La culpa*

9. Culpa <i>in abstracto</i> y culpa <i>in concreto</i>	77
10. Grados de culpa y patrón objetivo	78
11. Culpa jurídica y culpa moral	78
12. La culpa objetiva en la jurisprudencia peruana	79
13. Papel determinante de las convicciones del juez en la investigación de la culpa objetiva	82
14. Las circunstancias: externas e internas	83

	PÁG.
15. Dificultades de la distinción	83
16. La culpa y las diferencias sociales	85
17. La culpa y las diferencias culturales	87
18. La culpa por omisión	89
19. La culpa por omisión: naturaleza	90
20. La culpa por omisión: la obligación legal de ayudar dentro de la ley peruana ...	90
21. La culpa por omisión: el deber general de solidaridad	91
22. La culpa por omisión: sus limitaciones	92

Sección IV. En el camino de la responsabilidad objetiva

23. Las rutas de la objetivación	94
24. La culpa “levissima”	94
25. La inversión de la carga de la prueba	96

CAPÍTULO II

EL PRINCIPIO OBJETIVO DE RESPONSABILIDAD

Sección I. Presencia de la responsabilidad objetiva

1. Un principio distinto	97
2. Más allá de la simple inversión de la carga de la prueba	98
3. Independencia de la culpa	98
4. La presunción inimpugnable de culpa	98
5. El principio general y los casos especiales	99

Sección II. El riesgo o peligro

6. Un problema semántico	99
7. Riesgo anormal o simple riesgo	99
8. Por los senderos de la objetividad	101
9. La jurisprudencia del riesgo	102
10. El transporte moderno como actividad riesgosa	102
11. El transporte moderno: la navegación aérea	102
12. El transporte moderno: el tranvía	103
13. El transporte moderno: los ferrocarriles	103
14. El transporte moderno: el transporte automotor masivo de pasajeros	104
15. El transporte moderno: la circulación automotriz en general	105
16. El riesgo de empresa	107
17. El riesgo laboral o de accidentes de trabajo	110
18. Otros bienes o actividades riesgosos	114

TÍTULO III
DE LAS INMUNIDADES

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

	PÁG.
1. Los umbrales de la responsabilidad extracontractual	115
2. Diferentes aduanas	115
3. Aplicación de las inmunidades a los casos de responsabilidad subjetiva y objetiva	116
4. El caso de la responsabilidad extracontractual del Estado	117

CAPÍTULO II

EL DAÑO AUTORIZADO

Sección I. Del ejercicio regular de un derecho

1. El ejercicio irregular como sinónimo de culpa	118
2. El ejercicio regular en el Código de 1984	119
3. Nuevo contexto, nuevo sentido, nueva función de la norma	120
4. El derecho de dañar	120
5. El derecho de actuar, aunque se cause daño	121
6. Al margen de la responsabilidad extracontractual	121
7. El ejercicio regular del derecho de dañar	122
8. El puesto de frontera del territorio de la responsabilidad	122

Sección II. De la legítima defensa

9. Daños causados al agresor	124
10. Exclusión de la responsabilidad	125
11. La agresión	125
12. Proporcionalidad	128
13. La carga de la prueba	129
14. Daños a terceros	130
15. Daños a terceros. Falsa agresión	130
16. La defensa de derecho	131

Sección III. Del estado de necesidad

17. Incoherencia de la regla	132
18. La justificación por la ausencia de culpa	132

19. La doctrina	133
20. Falta de concordancia legislativa	134
21. Soluciones al problema planteado por el Código peruano	135
22. Los bienes y las cosas	135
23. La proporcionalidad.....	136
24. La prueba del daño	137

CAPÍTULO III

“VOLENTI NON FIT INIURIA”

Sección I. *Generalidades*

1. Las exclusiones convencionales de la responsabilidad extracontractual	138
2. Aceptación expresa y aceptación tácita de riesgo	138

Sección II. *Los convenios de irresponsabilidad*

3. Antecedentes legislativos	139
4. Utilidad de este tipo de convenios	139
5. El consentimiento de la víctima.....	140
6. Convenio expreso	141
7. La adhesión	142
8. El daño aceptable.....	144
9. El dolo.....	144
10. La culpa inexcusable	145
11. La causa o consideración de la irresponsabilidad	148
12. La acción por falta de causa. La lesión	150

Sección III. *La asunción voluntaria del riesgo*

13. La exoneración tácita.....	152
14. La asunción del riesgo	153
15. El contrato de hecho	153
16. Alternativa: el análisis causal	155
17. Ventajas del análisis causal sobre el “convenio” de asunción del riesgo	155
18. Los cercos electrizados.....	156
19. El ejercicio del deporte	159
20. Los espectáculos peligrosos	160
21. Los casos de salvamento	162

Sección IV. *Los convenios “ex post”*

22. Naturaleza jurídica de estos convenios	165
23. La transacción.....	165
24. La condonación	167
25. Transacción de responsabilidad civil proveniente de delito.....	167

Sección V. *Consideraciones finales*

PÁG.

26. Por una inteligente defensa de la libertad individual y la autonomía de la voluntad contractual	169
---	-----

CAPÍTULO IV

LAS INMUNIDADES CONTEXTUALES

Sección I. *Generalidades*

1. Los ambientes de inmunidad	170
2. Los “ambientes” clásicos	170

Sección II. *El ambiente de gratuidad*

3. El transporte benévolo	171
4. La jurisprudencia francesa	171
5. La doctrina	172
6. Nuestra posición	175
7. La jurisprudencia peruana	176
8. El transporte clandestino, el transporte forzado y el transporte ignorado	178

Sección III. *El ambiente de familiaridad*

9. Los daños y perjuicios intrafamiliares	179
10. La responsabilidad intraconyugal	180
11. La responsabilidad entre padres e hijos	181
12. La pretendida inmunidad familiar	183
13. El problema dentro del Código Civil peruano	184

CAPÍTULO V

EL ESCUDO DEL SEGURO

1. La inmunidad del asegurado	186
-------------------------------------	-----

TÍTULO IV

LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD

CAPÍTULO I

EL NEXO CAUSAL

1. La causa como condición de ciudadanía dentro del territorio de la responsabilidad extracontractual	187
---	-----

2. Causalidad natural y causalidad jurídica	188
3. Causalidad y autoría	189
4. Causalidad y culpabilidad	190
5. La universalidad de causas	191
6. La individualización de las causas jurídicamente operativas	192
7. Teoría de la causa próxima	192
8. Teoría de la causa preponderante	193
9. Teoría de la causa adecuada	193
10. La causa en la responsabilidad extracontractual dentro del Código Civil peruano	196
11. Nuestra posición	197
12. La causa en acción	198

CAPÍTULO II

LAS FRACTURAS CAUSALES

Sección I. *Generalidades*

1. La primera lectura del artículo 1972	200
2. Alcance general de la fractura del nexo causal	200
3. Por una lectura correcta del artículo 1972	201
4. Una lectura complementaria	201
5. Causante presunto y autor	202

Sección II. *El caso fortuito y la fuerza mayor*

6. Caso fortuito y responsabilidad objetiva	202
7. Caso fortuito y fuerza mayor	203
8. La noción de caso fortuito repensada	205
9. Las características del caso fortuito extracontractual	207
10. La jurisprudencia	212
11. El caso fortuito como defensa causal	216
12. Relatividad del caso fortuito	219
13. Los bienes y actividades ultrarriesgosos	221

Sección III. *El hecho determinante de tercero*

14. El hecho determinante de tercero como fractura causal	223
15. ¿Qué es el hecho determinante de tercero?	223
16. Hechos de tercero y autoría	224
17. Características esenciales del hecho determinante de tercero	225

	PÁG.
18. La jurisprudencia peruana	226
19. El hecho de tercero en la práctica	228
20. Dificultades en la apreciación del carácter determinante de una acción	229
21. El ultrarriesgo	231
22. Hechos de tercero que no son eximentes en virtud de la ley	232

Sección IV. *La imprudencia de la víctima*

23. El hecho de la víctima	233
24. Causa e imprudencia	233
25. La prueba de la imprudencia	235
26. El uso de la palabra “imprudencia”	236
27. Imprudencia y el <i>volentis</i>	239
28. La <i>vis maior</i>	240
29. El hecho determinante de la víctima en la jurisprudencia peruana	240
30. El hecho concurrente de la víctima	242
31. Las situaciones mixtas	243
32. Algunos casos tipificados como hecho de la víctima en los que este constituye causa concurrente del daño	243
33. Los daños recíprocos	246
34. Los daños recíprocos en una relación de responsabilidad objetiva	247
35. La neutralización de las responsabilidades recíprocas	247
36. La responsabilidad de ambas partes	248
37. Evaluación de causas	248
38. La indeterminación y la equivalencia de causas	251
39. Otras alternativas al principio objetivo de responsabilidad	253
40. El seguro obligatorio como solución racional	255

CAPÍTULO III

LOS DAÑOS REMOTOS

1. Resonancias causales	257
2. La cadena de daños	257
3. El daño remoto y el daño indirecto	259
4. La cadena de daños dolosos	260
5. La culpa y el riesgo	260
6. Formas de encarar el problema	261
7. El prudente arbitrio del juez: Suiza	261
8. Las consecuencias inmediatas y directas: Italia y Francia	261
9. El campo de protección de la responsabilidad extracontractual	262
10. La evolución del derecho inglés	264

11. El Código Civil peruano	266
12. Dificultades en la apreciación de lo normal	266

TÍTULO V

CASOS ESPECIALES DE RESPONSABILIDAD

CAPÍTULO I

EL DAÑO INCONSCIENTE

Sección I. El estado de pérdida de consciencia

1. La inconsciencia temporal	269
2. La pérdida de consciencia	269
3. Necesidad de apreciación judicial	270
4. Capacidad de entender y capacidad de querer	270
5. Pérdida de consciencia y responsabilidad objetiva	271
6. La “meta-culpa”	271
7. El hecho determinante de tercero	272
8. Carácter determinante de la intervención del tercero	273
9. La exigencia de culpa	274
10. La carga de la prueba	276
11. Daños con cosas y/o actividades peligrosas	276
12. Análisis de las alternativas: no hay participación de una actividad o cosa riesgosa en la producción del daño	277
13. Análisis de las alternativas: hay participación de una actividad o cosa riesgosa en la producción del daño	278

Sección II. La incapacidad

14. El subsistema de la falta de discernimiento	280
15. Incapacidad y discernimiento	281
16. Discernimiento y culpa <i>in concreto</i>	281
17. El caso del <i>furiosi</i>	282
18. La doctrina de la responsabilidad del demente	283
19. La posición del Código peruano	284
20. La responsabilidad del representante legal del incapaz	285
21. La culpa <i>in vigilando</i>	286
22. La responsabilidad objetiva del representante legal	287
23. Las nuevas dificultades teóricas	289
24. Diferencias en la representación legal	289

25. La responsabilidad del incapaz mismo	291
26. La disparidad de fortunas	292
27. El Código Civil peruano de 1984	292
28. La indemnización “equitativa”	292
29. La equidad y los daños cometidos por incapaces no declarados	294

CAPÍTULO II

LOS DAÑOS CAUSADOS POR LAS COSAS

1. De las cosas	295
2. La perspectiva tradicional y la perspectiva contemporánea	295
3. Plan de este capítulo	296

Sección I. *De las cosas animadas*

4. Una responsabilidad precursora	297
5. Una responsabilidad obsoleta	297
6. ¿De qué animales se trata?	298
7. Carácter objetivo de esta responsabilidad	298
8. El derecho comparado	299
9. El <i>common law</i> : Inglaterra	299
10. El <i>common law</i> : Estados Unidos	299
11. Francia	301
12. Italia	302
13. El Código Civil peruano de 1936: responsabilidad objetiva	302
14. El Código de 1984: un régimen particular de responsabilidad objetiva	303
15. Una responsabilidad “incausada”	303
16. La ruptura del nexo causal	305
17. La responsabilidad estricta por ultrarriesgo	305
18. El propietario del animal y el que lo tiene a su cuidado	307
19. ¿Quién lo tiene a su cuidado?	308
20. La carga de la prueba	308

Sección II. *De las cosas inanimadas*

21. Las cosas inanimadas	309
--------------------------------	-----

Subsección I. *De la caída de los edificios*

22. Comparación con el texto del Código de 1936	309
23. Noción de edificio	309
24. La caída	310
25. El motivo de la caída	311

	PÁG.
2. Primera hipótesis de hecho: la incitación	367
3. Segunda hipótesis de hecho: la ayuda	368
4. Consecuencias jurídicas de la distinción	369
5. Bases para una crítica de la distinción: la jurisprudencia peruana	369
6. Bases para una crítica de la distinción: la doctrina	370
7. Peligros de la distinción	370
8. ¿Existe la “ayuda objetiva”?	371
9. El artículo 1978 y la carga de la prueba	371
10. La intromisión de una mentalidad penalista dentro del derecho civil	372

CAPÍTULO II

SOLIDARIDAD DE RESPONSABLES

Sección I. Responsabilidad solidaria o responsabilidad in solidum

1. Interés de la distinción	373
2. La jurisprudencia y la doctrina francesas	374
3. Naturaleza de la obligación	375

Sección II. El Código Civil peruano

4. Presencias y ausencias de la solidaridad	375
5. Concausalidad y daños sucesivos	376
6. Solidaridad y daños remotos	378
7. Dificultades de la distinción entre coautores y autores múltiples	378

Sección III. Las relaciones intrarresponsables

8. La justificación de la acción de repetición	380
9. El criterio de repartición	380
10. La responsabilidad objetiva	381
11. La indemnización extrajudicial	383