

ANDORNO-CIFUENTES-DO COUTO E SILVA  
GOLDENBERG-KEMELMAJER DE CARLUCCI  
LÓPEZ CABANA-MOSSET ITURRASPE-PARELLADA  
FERNÁNDEZ SESSAREGO-STIGLITZ

# *Daño y protección a la persona humana*

*Prólogo de*  
CARLOS A. GHERSI



**Ediciones La Rocca**

BUENOS AIRES

1993

## ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO .....	7
PRINCIPALES ABREVIATURAS .....	19

### CAPÍTULO PRIMERO PROTECCIÓN A LA PERSONA HUMANA

1. Supuestos jusfilosóficos de la protección a la persona .....	21
2. La estructura bidimensional de la persona y su protección jurídica .....	25
3. Fundamento de la protección a la persona .....	28
4. La primacía de la protección a la persona .....	30
5. Tendencias en cuanto a la protección de la persona .....	32
a) La posición pluralista o atomista .....	32
b) La concepción monista .....	37
6. Tutela integral y unitaria de la persona .....	38
7. Protección constitucional de la persona .....	39
8. Protección preventiva de la persona .....	42
9. Daño subjetivo o daño a la persona .....	45
10. Antecedentes en cuanto a la tipificación del daño a la persona .....	47
11. Alcances del daño a la persona .....	51
12. El daño al proyecto de vida .....	54

13.	Daño a la persona y daño moral .....	57
14.	Los nuevos daños a la persona .....	59
15.	La reparación del daño a la persona .....	65
16.	El daño a la persona en el derecho comparado .....	68
17.	Instrumentos disponibles para la reparación del daño a la persona .....	72
18.	Significado de la reparación del daño a la persona .....	73
19.	Valorización y liquidación del daño a la persona .....	76

## CAPÍTULO II

## EL CONCEPTO DE DAÑO EN EL DERECHO BRASILEÑO

.....	81	
1.	El daño patrimonial .....	82
	a) La noción naturalista y normativa .....	82
	b) Los intereses lesionados .....	86
	c) Los perjuicios directos o indirectos .....	88
	d) Los límites de la reparación de los daños .....	89
2.	Los daños a las personas .....	92
	a) Los perjuicios que advienen de los daños a la persona .....	92
	b) Los daños a los derechos de la personalidad .....	94
	c) El daño moral .....	95

## CAPÍTULO III

## RESPONSABILIDAD COLECTIVA

1.	Presentación del tema .....	101
2.	El porqué de su planteamiento en el derecho de daños actual .....	104
3.	Los extremos o requisitos .....	111
	a) El grupo .....	112
	b) El anonimato .....	116
	c) La actividad del grupo .....	120
	1. Grupos riesgosos .....	122

2.	Grupos no riesgosos .....	122
3.	Autoría individual de un miembro del grupo ries- goso anónimo .....	122
4.	Autoría grupal como consecuencia del riesgo gru- pal .....	123
d)	El origen del daño .....	123
e)	La víctima .....	125
f)	La sanción .....	125
g)	La liberación .....	130
h)	El Proyecto de Unificación .....	133
4.	Los aspectos controvertidos .....	135
a)	¿Por qué se debe responder frente a una autoría anóni- ma? .....	135
b)	¿Por qué frente a una causalidad no probada? .....	137
c)	¿Por qué ante un obrar jurídicamente discutible en su ilicitud? .....	138
d)	¿Es sólo un problema de prueba? .....	139

CAPÍTULO IV

DAÑOS A LA PERSONA POR INTERNACIONES  
PSIQUIÁTRICAS NOCIVAS Y LAS RESPONSABILIDADES  
QUE ACARREAN

1.	Generalidades y principios .....	143
2.	La hospitalización psiquiátrica: breve ojeada retrospectiva	146
3.	Clasificación .....	148
a)	Hospitalización voluntaria .....	149
b)	Hospitalización de urgencia .....	151
c)	Hospitalización por orden de las autoridades .....	152
4.	La tendencia actual en la terapia .....	154
5.	Daños .....	157
6.	Responsabilidades .....	159
a)	Los psiquiatras .....	160
b)	Los familiares .....	161
c)	Las autoridades .....	161

## CAPÍTULO V

PROTECCIÓN A LA PERSONA HUMANA.  
 NUEVOS DAÑOS A LA PERSONA HUMANA.  
 EL DERECHO A LA IMAGEN

1. Introducción .....	163
2. El derecho a la imagen .....	164
3. Derecho al resarcimiento .....	170
4. Conclusiones .....	172

## CAPÍTULO VI

DAÑO A LA PERSONA. DE LA TESIS  
 DE LA INVOLABILIDAD DEL PATRIMONIO  
 A LA INVOLABILIDAD DE LA PERSONA

1. Preliminar .....	173
2. Consideraciones acerca de la persona en el derecho romano .....	174
3. La caída del Imperio Romano. El feudalismo .....	174
4. La Revolución Francesa .....	175
5. La libertad económica .....	175
6. La revolución industrial .....	175
7. La herencia del Código Napoleón .....	176
8. La concepción personalista .....	178
9. El tercer milenio .....	179
10. Superación de un criterio tradicional .....	179
11. Ponencia de Edgardo Ignacio Saux .....	180
12. Ponencia de Luis Niel Puig y Enrique Muller .....	181
13. Ponencia de María Angélica Jure y Patricia Stein .....	183
14. Ponencia de Carlos A. Echevesti, Guillermo E. Solsona y Jorge P. Martínez .....	185
15. Ponencia de Enrique Carlos Banchio .....	186
16. Ponencia de Ricardo David Rabinovich .....	188
17. Ponencia de Graciela N. Messina de Estrella Gutiérrez .....	188

## ÍNDICE GENERAL

15

18. Ponencia de Matilde Zavala de González .....	190
19. El despacho de la Comisión .....	191

### CAPÍTULO VII

#### RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

1. Introducción .....	193
2. La Comisión 3 y su integración .....	194
3. Las ponencias consideradas .....	194
4. El despacho aprobado .....	195
a) Ubicación de la responsabilidad del Estado en el derecho de daños .....	195
b) Fundamentos de la responsabilidad del Estado .....	197
c) Régimen de los daños producidos por las diferentes actividades del Estado .....	198
d) La actividad legislativa .....	199
e) La actividad jurisdiccional .....	201
1. La cuestión de la remoción de la cosa juzgada .....	201
2. El desafuero del juez .....	203
3. La acción contra el magistrado .....	204
f) Responsabilidad por omisión .....	205
g) Extensión del resarcimiento .....	209
1. Actos ilícitos .....	209
2. Actos lícitos .....	209
h) Responsabilidad de los funcionarios públicos .....	212
5. Un juicio de mérito sobre las conclusiones a las que se arribó .....	212

### CAPÍTULO VIII

#### DAÑOS AL CONSUMIDOR:

#### PUBLICIDAD, INFORMACIÓN Y CLÁUSULAS ABUSIVAS

1. La justicia contractual como garantía de acceso a un consumo digno .....	213
---	-----

2.	Las técnicas de empresa que comprometen la justicia contractual .....	218
	a) Las cláusulas abusivas en los contratos por adhesión ..	218
	b) Técnicas no ortodoxas de comercialización .....	221
3.	La publicidad comercial y el contenido del contrato .....	225
4.	La obligación contractual de garantía y responsabilidad por incumplimiento .....	227
5.	Los mecanismos instrumentales para la efectividad de las soluciones del derecho contractual .....	229

## CAPÍTULO IX

## SEGUROS CONTRA LA RESPONSABILIDAD CIVIL

1.	Análisis económico de la responsabilidad .....	233
2.	Dirección del proceso .....	234
3.	Aspectos procesales de la intervención del asegurador en el proceso promovido por el damnificado .....	237

## CAPÍTULO X

## SEGURO CONTRA LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

.....		241
1.	Breve análisis de las notas características del seguro de responsabilidad civil .....	243
2.	Seguro de responsabilidad civil médica .....	245
3.	El riesgo cubierto .....	246
4.	Análisis de los riesgos excluidos de las condiciones generales de póliza en los seguros de responsabilidad civil médica. Propuestas .....	248
	a) Culpa grave asimilable al dolo .....	248
	b) Secreto profesional .....	253
	c) Trasplantes .....	254
	d) Intervenciones quirúrgicas de cambio de sexo .....	256
	e) Convenio que garantice el resultado de cualquier intervención quirúrgica o tratamiento .....	258

f) Esterilización .....	260
g) Actos o intervenciones prohibidos por la ley .....	260
h) Daños genéticos .....	261
i) Riesgos excluidos conforme los inc. a), b), c), i) .....	264
j) Enfermedad de SIDA .....	265
5. El tema de la culpa en relación con el proyecto de unificación de la legislación civil y comercial .....	266
6. Daños provocados por intervenciones quirúrgicas o tratamientos realizados sin consentimiento del paciente en los casos que la ley lo exige .....	268

CAPÍTULO XI

EL SEGURO CONTRA

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL MÉDICO

1. Razones de su aparición .....	271
2. Encuadre legislativo .....	272
3. Algunas precisiones conceptuales .....	275
a) Responsabilidad civil .....	275
b) Responsabilidad civil del médico .....	276
c) Seguro contra la responsabilidad civil del médico .....	278
d) Culpa. Culpa grave y dolo .....	278
e) Siniestro .....	280
1. Reclamo de la víctima .....	280
2. Pago al damnificado del resarcimiento o del reembolso .....	281
3. Liquidación de la deuda .....	281
4. El evento complejo .....	281
5. El débito de responsabilidad .....	281
f) Prescripción. Comienzo de su curso .....	282

CAPÍTULO XII

SEGURO CONTRA LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

1. Introducción .....	283
2. Individualización del riesgo en nuestra materia .....	284

3.	El concepto de "acto especializado" en distintos pronunciamientos del derecho norteamericano .....	286
4.	Daños cometidos a través del equipo profesional .....	288
5.	Riesgos excluidos: promesa de obtención de un resultado. Una de las hipótesis extrañas al riesgo cubierto .....	290
6.	Otro de los supuestos excluidos: el dolo. Su especial exclusión cuando se trata de un acto ilícito cometido bajo el amparo de la profesión .....	293
7.	Remedios que se han tratado de implementar a fin de evitar la llamada "crisis de la mala praxis médica" .....	295
8.	La indemnización tarifada .....	296
9.	Las consecuencias derivadas del establecimiento de un tribunal especial anterior al juicio natural .....	297
10.	La exigencia de asegurarse .....	298
11.	Colofón .....	300

## CAPÍTULO XIII

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL CUENTACORRENTISTA  
ANTE LA ENTIDAD BANCARIA

1.	Banca y clientela: la confianza recíproca .....	301
2.	El contrato de cuenta corriente bancaria .....	303
3.	Obligaciones del cuentacorrentista .....	306
4.	Cuenta corriente y responsabilidad civil del cliente .....	308
5.	Obligaciones genéricas y responsabilidad precontractual ..	309
6.	Obligaciones funcionales y responsabilidad contractual ....	312
7.	Obligaciones del cuentacorrentista: ¿de medios o de resultado? .....	314
8.	El lavado de dinero y la responsabilidad del cliente .....	315
9.	Conclusiones .....	317