

CARLOS ALBERTO GHERSI

Doctor en Jurisprudencia Especialista en Historia de la Economía y Políticas Económicas (UBA) Profesor titular por concurso UBA, UB y UCES. Director de Maestría USAL y Univ. Nac. del Comahue Director de Especialización UBA y UNLZ Profesor permanente Univ. Fed. de Porto Alegre (Brasil) Profesor visitante universidades de Colombia y Uruguay Profesor invitado en la University of Queensland I (Sidney, Australia).

CUANTIFICACIÓN ECONÓMICA

*Daño moral  
y psicológico*

Daño a la psiquis

Procedencia. Ancianos, padres e hijos. Cálculos  
Daño moral a dueños de empresas. Fallo “Aquino”  
Ejercicio abusivo de la acción. Jurisprudencia  
Ámbitos contractual y extracontractual

*Colaboradoras*

CELIA WEINGARTEN • MÓNICA HISE • GABRIELA ROSSELLO

*3ª edición actualizada y ampliada*



EDITORIAL ASTREA  
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA  
CIUDAD DE BUENOS AIRES  
2006

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo a la tercera edición</i> .....	IX
<i>Prólogo a la primera edición</i> .....	XI
<i>Introducción</i> .....	1

### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA PROTECCIÓN A LA PERSONA

##### A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 1. Presentación del tema .....	11
§ 2. Evolución socioeconómica y jurídica de los derechos .....	14
a) Derechos individuales de primera generación .....	14
b) Derechos sociales de segunda generación .....	19
c) Derechos personalísimos de tercera generación .....	21
d) Derechos ambientales de cuarta generación .....	23

	e) Derechos del consumidor de quinta generación .....	24
§ 3.	La idea central de Vélez Sársfield. Protección al patrimonio. Evolución y reformulación ideológica en 1968 .....	26
	a) La historicidad del Código Civil y sus reformulaciones .....	27
	b) El rol del Estado .....	36
§ 4.	El hombre en la modernidad y la posmodernidad .....	39

## **B) LOS SENTIMIENTOS Y LAS EMOCIONES**

§ 5.	Introducción .....	43
§ 6.	Las emociones y su clasificación .....	46
§ 7.	Las consecuencias de las emociones y su relación con el daño moral .....	48

## **C) EL DAÑO ACTUAL A LA PERSONA**

§ 8.	Introducción .....	53
§ 9.	El daño como categoría jurídica reparable .....	58
§ 10.	Clasificación de las relaciones intersubjetivas de los daños a la persona: económicos y extraeconómicos .....	71
§ 11.	La posmodernidad y el daño a la esencia y sustancia de la persona .....	75
§ 12.	La protección integral de la persona. Prevención y reparación .....	78

**CAPÍTULO II**

**LA REGULACIÓN JURÍDICA  
DEL DAÑO EXTRAECONÓMICO, MORAL  
Y PSICOLÓGICO EN EL CÓDIGO CIVIL**

§ 13.	Advertencia metodológica .....	81
§ 14.	El daño extraeconómico como “moral” en los ámbitos extracontractual y con- tractual, según la normativa original de Vélez Sársfield .....	82
	a) La simultaneidad del delito civil y de- lito del derecho criminal .....	86
	b) Conexidad del impacto económico y el extraeconómico .....	90
	c) Multiplicidad de impactos y ámbitos posibles .....	93
§ 15.	Reformulación del daño moral en 1968. La creación jurisprudencial del daño psi- cológico .....	96
	a) El ámbito contractual .....	98
	1) Aplicabilidad a la responsabilidad contractual .....	98
	2) El juez podrá condenar al respon- sable .....	100
	3) Reparación del agravio moral .....	101
	4) Concordancia con la índole del he- cho generador de la responsabilidad y las circunstancias del caso .....	102
	b) El ámbito extracontractual .....	103
	1) Obligación de resarcir .....	103

	2) Actos ilícitos .....	104
	3) Alcances .....	105
	4) Reparación del agravio moral .....	105
	5) Alusión a la "víctima".....	105
	6) Damnificado directo .....	105
	7) Herederos forzosos .....	106
§ 16.	Daño psicológico .....	107

### CAPÍTULO III

#### DAÑO MORAL AUTÓNOMO POR LA MERA INCORPORACIÓN DE CLÁUSULAS ABUSIVAS

§ 17.	Introducción .....	109
§ 18.	El sistema para generar confianza en el mercado .....	110
§ 19.	La confianza como superación de la incertidumbre en los consumidores .....	112
§ 20.	Las conductas empresariales generadoras de confianza en los consumidores ..	114
§ 21.	La confianza como modelo de operatividad para la contratación con consumidores y usuarios .....	116
§ 22.	El cumplimiento de la ley de defensa del consumidor como modelo empresarial confiable .....	118
§ 23.	El valor de la confianza y la lealtad del consumidor .....	119
§ 24.	La protección jurídica de la confianza referenciada desde el consumidor .....	122

§ 25. La responsabilidad del Estado frente a consumidores y usuarios, por omisión del control en la generación de “falsa confianza”.....	125
--	-----

**CAPÍTULO IV**

**DAÑO MORAL**

**A) EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL**

§ 26. Introducción .....	129
§ 27. Concepto y características .....	129
§ 28. Lesión a los sentimientos .....	133
§ 29. Naturaleza jurídica acordada por la jurisprudencia a la indemnización .....	135
a) Posición minoritaria .....	135
b) Opinión mayoritaria .....	136
c) Postura intermedia .....	138
d) Conclusión .....	139
§ 30. Pautas jurisprudenciales para fijar la extensión del resarcimiento y la cuantía indemnizatoria .....	141
§ 31. Legitimación activa y legitimación pasiva .....	145
a) Damnificados directos .....	145
b) Damnificados indirectos .....	147
1) Pautas generales .....	147
2) Legitimados. Cuestiones al respecto .....	149

	c) Personas incapaces .....	152
	d) Concubinos .....	155
§ 32.	Las personas jurídicas de existencia ideal, ¿tienen derecho a reclamar daño moral? .....	156
	a) Reconocimiento .....	158
	b) Tesis negatorias .....	158
	c) Daño moral a las personas integrantes de empresas, cuando coincide su apellido con el nombre social .....	159
§ 33.	Daño moral por ejercicio abusivo del derecho a la jurisdicción .....	160
	a) En el uso del proceso en sede jurisdiccional .....	161
	b) Dentro del proceso .....	163
	c) Responsabilidad solidaria del abogado .....	165
§ 34.	El daño moral en las relaciones de familia .....	165
	a) Divorcio .....	167
	b) Injurias graves en juicio de divorcio como exceso del derecho de ejercicio del poder jurisdiccional .....	169
	c) Incumplimiento del deber de convivencia .....	170
	d) No reconocimiento voluntario de la filiación .....	171
	e) Afectos familiares como base del daño moral. Ascendientes, descendientes y cónyuge .....	172
	f) Diferencia indemnizatoria entre padre y madre por hijo fallecido, conforme a las relaciones afectivas .....	172

g)	Resarcimiento del daño moral al hijo por la circunstancia desesperante en que murió la madre .....	173
h)	Muerte de los padres como privación de afectos .....	173
§ 35.	El daño moral en la responsabilidad contractual. Diferencia con la órbita extracontractual. Prueba y procedencia .....	174

## **B) CUANTIFICACIÓN ECONÓMICA**

§ 36.	Introducción .....	179
§ 37.	Los síntomas: dolor-sufrimiento .....	179
§ 38.	El modelo estructural y como conjunto	181
§ 39.	Modelo universal para la generación de estado de ánimo contradictorio al dolor-sufrimiento .....	189
§ 40.	Causas externas que producen placer-alegría. El descanso como pauta genérica .....	193
a)	Breve caracterización de las clases sociales al solo efecto de mostrar su condicionamiento vacacional .....	196
b)	El elemento vacacional turístico como situación clasista y compensatoria contra el daño moral .....	199
§ 41.	Síntesis del modelo de formulación reparatoria referencial. Principio general .....	205
§ 42.	La indemnización por daño moral a los ancianos por pérdida de calidad de vida .....	213

a) La vejez y las sensaciones de disfrute y dolor .....	214
b) Método de cuantificación de daño moral .....	217
c) Cuestionario pericial .....	219
d) Conclusión .....	220

## CAPÍTULO V

### DAÑO A LA PSIQUIS Y PSICOLÓGICO

#### A) CARACTERIZACIÓN JURISPRUDENCIAL

§ 43. Introducción .....	223
§ 44. Concepto y características .....	224
§ 45. Diferencias jurisprudenciales entre daño psicológico y daño moral .....	228
a) Daño psicológico comprendido en el daño moral .....	229
b) Diferenciación de ambos daños .....	230
c) Nuestra posición .....	232
§ 46. Legitimación activa .....	233
§ 47. Prueba del daño psicológico .....	233
§ 48. Naturaleza jurídica de la indemnización por daño psicológico. Autonomía .....	235
§ 49. Daños derivados de la lesión psíquica ..	228

#### B) CUANTIFICACIÓN ECONÓMICA

§ 50. Introducción .....	240
--------------------------	-----

§ 51.	La psiquis como lugar de almacenamiento de datos e información .....	240
	a) Continuidad genética .....	242
	b) La incorporación de información. Informal, familiar y social. Formal por escolaridad sistemática .....	245
	c) La inteligencia simbólica .....	248
	d) Las funciones de la inteligencia .....	252
	1) Lingüística .....	252
	2) Espacial .....	254
	3) Relacional (yo y el otro) .....	256
	4) La función del arte .....	258
§ 52.	Aprendizaje intuitivo y escolar. Las dificultades frente al daño psicológico ....	259
§ 53.	La importancia de las edades cronológicas en el daño psicológico .....	262
§ 54.	La evaluación del daño psicológico a partir de la reconstrucción de la historicidad del dañado y su posibilidad de convertirse en damnificado .....	264
§ 55.	Las etapas de concepción interna y exteriorización de la conducta .....	266
	a) Concepción .....	267
	b) Reflexión o deliberación .....	267
	c) Decisión o resolución .....	269
	d) Materialización o manifestación externa .....	270
§ 56.	Daño a la psiquis o lugar geográfico abstracto o taller (aspecto estático) .....	272
§ 57.	Daño psicológico (aspecto dinámico) ....	274

§ 58. Pautas respecto de la cuantificación económica del daño a la psiquis y del daño psicológico .....	278
a) Principios comunes a la reparación de ambos daños .....	280
b) El daño a la psiquis .....	284
c) El daño psicológico .....	287
1) Daño psicológico reversible .....	288
2) Daño psicológico irreversible .....	290

## APÉNDICE

### A) MODELOS DE CÁLCULO Y REPRESENTACIÓN GRÁFICA

1. Proyección geométrica de las medianas de un triángulo (teorema de las medianas) ...	295
2. Definición por sistema de homotecias .....	296
3. Teorema de Thales .....	297
4. Axioma de Arquímedes .....	298

### B) PAUTAS JURISPRUDENCIALES DE CUANTIFICACIÓN

1. Condicionamientos socioeconómicos .....	301
2. Condicionamientos culturales .....	302
3. Condicionamientos en función de la salud, edad y sexo .....	303
4. Condicionamiento de la reparación en función de las relaciones familiares .....	303
5. Daño moral .....	304
6. Daño a la psiquis y psicológico .....	309
7. Daño en el derecho de familia .....	311

**C) MODELO DE PERICIA PSICOLÓGICA**

Presenta examen pericial .....	319
<i>Bibliografía</i> .....	325