

# TRATADO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO



MARCELO J. LÓPEZ MESA

FÉLIX A. TRIGO REPRESAS

**LA LEY**

# INDICE

Pág.

## CAPÍTULO 1

### TEORÍA GENERAL DE LA CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO

I) Responsabilidad civil y cuantificación .....	1
II) Ideología y cuantificación .....	5
III) Aspectos constitucionales de la cuantificación .....	8
IV) Clases de cuantificación .....	10
V) El problema de la cuantificación judicial de los daños .....	12
VI) El daño y su reparación justa .....	17
VII) La cuantificación del daño .....	23
VII.a) Obligación de fundamentar la cuantificación efectuada .....	25
VII.b) Obligación de sujetarse a pautas del Código Civil .....	29
VII.c) Irregularidad de la creación de rubros indemnizatorios o de su superposición .....	30
VIII) Momento en el cual debe hacerse la cuantificación .....	34
IX) Pautas más importantes para cualquier cuantificación de daños ..	37
Apéndice Capítulo 1 - Fichas de cuantificación .....	41
I. Lesiones e Incapacidad .....	43
II. Muerte .....	47

## CAPÍTULO 2

### CUANTIFICACIÓN DE LOS RUBROS ADMITIDOS POR EL LEGISLADOR EN LOS PRINCIPALES SUPUESTOS

I) Los rubros indemnizatorios admitidos por el Codificador .....	49
II) Improcedencia del resarcimiento de terceros géneros indemnizatorios	50
II.a) El daño psíquico y su resarcimiento .....	55
II.b) El “daño biológico” .....	58

	Pág.
II.c) El daño estético .....	59
II.d) Otros rubros que se han pretendido crear .....	61
III) Rubros indemnizatorios contemplados por nuestro Código Civil .....	65
III. 1) Daño patrimonial .....	65
III. 1.a) Principales pautas para la cuantificación del daño patrimonial .....	66
III.2) Daño emergente .....	67
III.2.a) Cuantificación del daño emergente .....	73
III.3) Lucro cesante .....	77
III.3.a) Cuantificación del lucro cesante .....	81
III.4) Pérdida de chance .....	84
III.4.a) Apreciación de la chance perdida .....	92
III.4.b) Principales supuestos de chances indemnizables .....	93
III.4.b.1) Pérdida de chance de desarrollo profesional .....	93
III.4.b.2) Chance de ayuda futura .....	94
III.4.b.3) Chance maritalis (chance matrimonial) .....	97
III.4.b.4) Pérdida de chance de curación .....	99
III.4.b.5) Pérdida de la chance de ganar un pleito, por desidia del abogado patrocinante o apoderado .....	100
III.4.c) Cuantificación de la pérdida de chance .....	100
III.4.c.1) Cuantificación de algunas chances especiales .....	102
III.4.c.1.I) Cuantificación del daño en la pérdida de chance de ayuda futura .....	103
III.4.c.1.II) Cuantificación de la pérdida de chance matrimonial ..	108
IV. El daño extrapatrimonial o moral .....	110
IV.a) La reparación del daño moral .....	114
IV.b) El daño moral colectivo .....	139
Apéndice Capítulo 2 - Fichas de cuantificación .....	149
I. Lesiones e Incapacidad .....	151
II. Muerte .....	165

### CAPÍTULO 3

#### EL DAÑO EN CASOS PARTICULARES

I) La cuantificación del daño en los delitos previstos por el Código Civil ..	181
---	-----

	Pág.
I. 2) Daños indemnizables en el delito de homicidio .....	184
I.2.a) Generalidades .....	184
I.2.b) La vida humana como valor económico indemnizable	
¿Existe un “valor vida?.....	187
I.2.b.1) Cálculo de la indemnización .....	190
I.2.b.2) Aspectos a considerar para el cálculo .....	192
I.2.b.2.a) Muerte del ama de casa .....	193
I.2.c) Rubros indemnizables en el delito de homicidio .....	201
I.2.c.1) Todos los gastos hechos en la asistencia del muerto	201
I.2.c.2) Los gastos hechos en el funeral .....	207
I.2.c.3) Lo necesario para la subsistencia de la viuda e hijos	213
II) Daños indemnizables en el delito de lesiones .....	215
II.1) Incapacidad del lesionado .....	218
III) Daños indemnizables en los delitos contra la libertad individual ..	250
IV) Delitos contra la honestidad y daños indemnizables .....	259
IV.1) Reparación del daño en los delitos contra el honor .....	275
V) Delitos contra el honor y daños indemnizables .....	281
V.1) El honor de las personas1 .....	281
V.2) Los daños comprendidos en los delitos contra el honor .....	282
V.3) Calumnias e injurias .....	289
V.4) La exceptio veritatis como causal liberatoria de responsabili-	
dad .....	296
V.5) Retracción: efectos .....	299
V.6) Daños mandados indemnizar en los delitos de calumnia e in-	
juria .....	301
V.7) Jurisprudencia nacional en la materia .....	303
V.8) El delito de acusación calumniosa .....	308
V.9) Jurisprudencia imperante en la materia .....	308
V.10) Acusación calumniosa o infundada y cuantificación del	
daño .....	324
VI) La cuantificación del daño en los cuasidelitos .....	334
Apéndice Capítulo 3 - Fichas de cuantificación .....	337
I. Lesiones e Incapacidad .....	339

II. Muerte .....	Pág. 386
------------------	-------------

#### CAPÍTULO 4

##### CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO EN MATERIA

##### DE ACCIDENTES DE TRÁNSITO

I) Argentina y los daños causados por accidentes de tránsito .....	405
II) Daños patrimoniales .....	408
II.a) Daños causados al vehículo .....	408
II.a.1) Gastos de reparación de los automotores dañados en un accidente .....	409
II.a.1.a) Quantum debeatur .....	410
II.a.1.b) Limitaciones a la reparación del vehículo .....	412
II.a.1.b.1) Ausencia de limitación por el precio de la reparación .....	413
II.a.1.c) Otros gastos: procedencia de su reparación .....	413
II.a.1.d) Otros gastos: improcedencia de su reparación .....	414
II.a.2) desvalorización del automotor .....	414
II.a.2.a) Desvalorización: concepto .....	414
II.a.2.b) Fundamento de la reparación de este rubro .....	414
3) Privación de uso del vehículo .....	421
II.b) Cuantificación del daño: pautas .....	427
III) El daño moral en los accidentes de tránsito .....	434

#### CAPÍTULO 5

##### RESPONSABILIDAD POR INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL

I. Concepto de incumplimiento .....	437
II. Acción indemnizatoria ajena a otra, frustrada, de cumplimiento o a una de resolución contractual .....	438
III. Elementos de la responsabilidad por incumplimiento contractual .....	440
IV. Concepto y requisitos del daño indemnizable .....	440
V. La prueba del daño y de su cuantía .....	443
VI. La prueba del daño emergente .....	444
VII. La prueba del lucro cesante .....	446
VIII. Factores subjetivos de atribución de la responsabilidad .....	449
IX. La voluntariedad del acto dañoso .....	450

	Pág.
X. Variantes de la "culpabilidad" en general .....	451
XI. Importancia del distingo entre culpa y dolo .....	452
XII. Dolo .....	453
XII.a) Acepciones .....	453
XII.b) Dolo y malicia .....	454
XIII. Culpa .....	456
XIII.a) Evolución de su concepto .....	456
XIII.b) La culpa en nuestro Código Civil .....	459
XIII.c) Culpa, negligencia, imprudencia e impericia .....	463
XIII.d) La unicidad de la culpa civil .....	464
XIII.e) Culpa civil y culpa penal .....	465
XIII.f) Apreciación de la culpa .....	466
XIV. La responsabilidad civil y su relación con las obligaciones de "medios" y de "resultado" .....	471
XV. Prueba de la culpa .....	473
XVI. La responsabilidad contractual objetiva .....	478
XVII. La extensión del resarcimiento en el incumplimiento contractual .....	479
XVIII. Las consecuencias indemnizables del incumplimiento contractual .....	487
XVIII.a) Introducción: resolución y ejecución del contrato no cumplido .....	487
XVIII.b) Incumplimiento culposo .....	488
XVIII.c) Incumplimiento doloso o "malicioso" .....	493
XIX. Responsabilidad contractual objetiva .....	494
XX. Los proyectos de reforma al Código Civil .....	497
XX.a) La reforma vetada .....	497
XX.b) El Proyecto de 1993 de la Comisión del Poder Ejecutivo .....	498
XX.c) El Proyecto de reformas de 1998 .....	498
XXI. La reparación del daño moral .....	499
XXI.a) Introducción .....	499
XXI.b) Tesis de la pena privada .....	500
XXI.c) Tesis del "resarcimiento" .....	502
XXI.d) Postura ecléctica .....	505
XXII. Valoración del daño moral y cuantificación de la indemnización .....	505
XXIII. Directivas emanadas de la Corte Suprema de la Nación .....	508

	Pág.
<b>LA RESPONSABILIDAD POSTCONTRACTUAL</b>	
I. Introducción .....	509
II. Concepto .....	510
III. El tema en la doctrina clásica francesa de la primer mitad del siglo pasado .....	511
IV. Notas propias que caracterizan a la responsabilidad post-contractual .....	512
V. La naturaleza jurídica de la responsabilidad post-contractual .....	513
V.a) La cuestión .....	513
V.b) Trascendencia del tema .....	513
V.c) La postura sobre la naturaleza "contractual" .....	514
V.d) La postura sobre la naturaleza "extracontractual" .....	516
V.e) La postura sobre la naturaleza "plural" .....	517
VI. Algunos supuestos típicos de responsabilidad post-contractual ...	518
VI.a) El deber de no concurrencia .....	518
VI.b) Deber de confidencialidad .....	520
VI.c) Las garantías de evicción y vicios redhibitorios .....	521
VI.d) Ruina de edificio .....	522
VI.e) Prosecución de la locación de cosa bajo sus mismos términos .	523
VI.f) Obligación de seguridad .....	523
VII. El tema en el Proyecto de Reformas de 1998 .....	523
VIII. La cuantificación de los daños en la responsabilidad post-contractual .....	524
<b>RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL</b>	
I. Concepto .....	525
II. Distingo entre responsabilidad precontractual e "in contrahendo" ..	528
III. La responsabilidad precontractual en nuestros días y algunos supuestos específicos en el Código Civil Argentino .....	529
IV. Naturaleza jurídica de esta responsabilidad civil .....	530
IV.a) Teorías contractuales .....	530
IV.a.1) De la culpa "in contrahendo" .....	530
IV.a.2) De la culpa precontractual .....	532
IV.a.3) Otras teorías contractuales: DEMOLOMBE y PLANIOL .....	534
IV.a.4) Apreciación crítica de las posturas contractualistas .....	535

	Pág.
IV.b). Teoría de la responsabilidad legal .....	536
IV.c) Teorías extracontractuales .....	537
IV.c.1) Introducción .....	537
IV.c.2) Del abuso del derecho .....	538
IV.c.3) De la culpa aquiliana .....	539
IV.c.4) De la declaración unilateral de voluntad .....	541
IV.c.5) Doctrinas de fundamento polifacético .....	542
V. Presupuestos de la responsabilidad precontractual .....	544
V.a) Introito .....	544
V.b) Antijuridicidad .....	544
V.c) Factor de atribución .....	544
VI. Inicio del período precontractual .....	546
VII. El daño indemnizable .....	547
VIII. La responsabilidad precontractual en los Proyectos de reforma .	549
VIII.a) El proyecto de Reforma de 1987 .....	549
VIII.b) Proyecto de 1993 de la Comisión designada por el Poder Ejecutivo	549
VIII.c) Proyecto de Diputados de 1993 .....	549
VIII.d) Proyecto de 1998 .....	550
VIII.e) Comentario .....	550
Apéndice Capítulo 5 - Fichas de cuantificación .....	551
I. Responsabilidad precontractual .....	553

## CAPÍTULO 6

### CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO EN MATERIA DE RESPONSABILIDAD PROFESIONAL

La cuantificación del daño en la responsabilidad del abogado .....	555
I) Responsabilidad civil del abogado hacia personas que no son su cliente	555
I.1) Responsabilidad civil del abogado hacia sus clientes .....	557
I.2) La cuantificación de la chance perdida de ganar el pleito .....	565
I.2.a) un elemento objetivo .....	567
I.2.b) un elemento subjetivo .....	568
I.2.c) otro elemento subjetivo .....	569

	Pág.
II) Los daños por mala praxis médica y su cuantificación en algunos aspectos particulares .....	580
II.1) Generalidades .....	580
II.2) Cuantificación del daño por falta de información o por falta de consentimiento .....	581
II.3) Pérdida de 'chance' de curación y cuantificación del daño.. ...	590
II.3.a) Incapacidades preexistentes .....	595
II.4) Pérdida de 'chance' de supervivencia y cuantificación del daño .....	596
II.5) determinación de la cuantía del daño por violación del secreto profesional médico .....	598
II.5.1) daño moral .....	601
II.5.2) daño material .....	603
II.6) Observaciones .....	604
III) Los daños causados por profesionales de las ciencias económicas	605
III.1) Cuantificación del daño patrimonial .....	605
III.2) Daño moral y responsabilidad de los profesionales de las ciencias económicas .....	606
Apéndice Capítulo 6 - Fichas de cuantificación .....	617
I. Lesiones e Incapacidad .....	619
II. Muerte .....	627

## CAPITULO 7

### LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

I) Introducción .....	633
II) La responsabilidad por hechos ilícitos .....	635
III) Responsabilidad del Estado por omisión .....	640
IV) Responsabilidad del Estado por su obrar lícito .....	644
IV.1) Introducción .....	644
IV.2) Primera postura: rechazo de la responsabilidad estatal .....	645
IV.3) El cambio hacia la aceptación de la responsabilidad .....	646
IV. 4) Los presupuestos de la responsabilidad estatal por su actividad lícita .....	650
IV. 5) La diversidad de supuestos que se pueden plantear .....	651

	Pág.
IV. 6) El fundamento de la responsabilidad del Estado por su obrar lícito .....	655
IV. 7) Daños causados lícitamente en el derecho privado .....	657
IV. 8) Distinta extensión del resarcimiento, según se trate de daños causados por un obrar lícito o ilícito .....	659
IV. 9) La extensión del resarcimiento .....	661
IV. 10) El proyecto de reformas de 1998 .....	668
Apéndice Capítulo 7 - Fichas de cuantificación .....	671
I. Lesiones e Incapacidad .....	673
II. Muerte .....	674

## CAPÍTULO 8

### CUANTIFICACIÓN DE LA CULPA DE LA VÍCTIMA

I. La culpa de la víctima en el derecho actual .....	693
II. La culpa de la víctima en la interpretación jurisprudencial .....	698
II.1) Eximisión total de responsabilidad de la víctima .....	698
II.2) Asignación total de responsabilidad de la víctima .....	699
2.a) Peatón distraído accidentado .....	700
2.b) Ciclistas desaprensivos que circulan indebidamente .....	702
2.c) Ebrios y ciegos que cruzan indebidamente una avenida .....	704
2.d) Falta de respeto de la prioridad de paso de un vehículo .....	705
2.e) Circulación antirreglamentaria .....	706
2.f) Participación en una situación en apariencia de peligro .....	707
2.g) Ataque a otra persona en estado de ebriedad .....	708
2.h) Circulación por un piso encerado sin precaución alguna .....	708
2.i) Caída de un bailarín en una pista .....	708
2.j) Caída de un paciente en un hospital .....	709
2.k) Accidentes de ascensor .....	709
2.l) Muerte de una persona en una propiedad a la que ingresó clandestinamente .....	710
2.ll) Culpa al manipular una botella .....	710
2.m) Cruce de vías imprudente .....	711

	Pág.
2.n) Alumno que se columpia en un pupitre, sufriendo daños ...	711
2.ñ) Trajador que actúa culposamente .....	712
2.o) Huésped de un hotel que se quemó a sí mismo .....	713
2.p) Intento de ingreso a un local por un lugar no habilitado al efecto .....	713
2.q) Provocación a un grupo que luego agrediera a un joven ....	713
2.r) Muerte de un niño escondido bajo las ruedas de un camión ...	714
2.s) Hurto de bienes del damnificado debido a su exclusiva culpa ...	714
2.t) Inundación de un inmueble por culpa de su titular .....	715
2.u) Ascenso o descenso irregular de un pasajero a un transporte público .....	715
II.3) Culpa concurrente .....	715
3.a) Asignación de la culpa por mitades al damnificado y al dañador ...	716
3.a.1) Incendio .....	716
3.a.2) Riña callejera .....	716
3.a.3) Circulación indebida .....	716
3.a.4) Cruce de ruta indebido .....	717
3.b) Asignación de un mayor porcentaje de culpa a la víctima .....	717
3.b.1) Ingreso indebido a propiedad privada .....	717
3.b.2) Electrocutión de dos jóvenes por culpa suya .....	717
3.b.3) Circulación indebida .....	718
3.b.4) Espectador colocado en un lugar prohibido en una competencia deportiva .....	719
3.c) Asignación de un mayor porcentaje de culpa al dañador .....	719
3.c.1) Quemadura por electrocutión .....	719
3.c.2) Damnificado en un incendio causado por él .....	720
3.c.3) Cruce indebido de vías férreas .....	720
3.c.4) Transporte de una persona en un lugar no habilitado para ello .....	721
3.c.5) Falta de uso de cinturón de seguridad .....	721
3.c.6) Ingreso indebido a un establecimiento .....	722
3.c.7) Aceptación de transporte benévolo por un menor .....	722
3.c.8) Daños sufridos por un pasajero en el subterráneo .....	722

	Pág.
3.c.9) Abandono de un tratamiento médico .....	722
II. 4) Observaciones preliminares.....	723
Apéndice Capítulo 8 - Fichas de cuantificación .....	725
I. Lesiones e Incapacidad .....	727
II. Muerte .....	735