

DERECHO EXTRA CONTRACTUAL

VOL. II

**COMPENDIO DE RESPONSABILIDAD
EXTRA CONTRACTUAL**

por

GUSTAVO ORDOQUI

RICARDO OLIVERA

**EDICIONES JURIDICAS
AMALIO M. FERNANDEZ
MONTEVIDEO**

INDICE

	Págs.
Acta expedida por el Grupo de Docentes de Investigación de Derecho Civil	9

PARTE I

NOCIONES PRELIMINARES

CAPITULO I

FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL

1. GENERALIDADES	13
2. PERSPECTIVA HISTORICA DEL FUNDAMENTO DE LA RESPONSABILIDAD	15
2.1. Responsabilidad como pena	15
2.2. Responsabilidad por culpa	16
3. OBLIGACION DE REPARAR POR SEGURIDAD GENERAL	17
3.1. Prejuicios contra la adopción de un régimen de obligación de reparar no fundado en la culpa ...	19
3.2. Conceptualismos a que dio lugar la adopción de este régimen	20
3.3. Conclusiones	22
4. OBLIGACION DE REPARAR Y EL SEGURO	23
5. LA OBLIGACION DE REPARAR Y LA VUELTA A LA TENDENCIA PERSONALISTA DEL DERECHO	24

CAPITULO II

ENCUADRAMIENTO SISTEMATICO DE LA
RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

	<i>Págs.</i>
6. INTRODUCCION	29
7. EL ACTO ILICITO EN LA TEORIA GENERAL DEL DERECHO	30
8. EL ACTO ILICITO COMO FUENTE DE LAS OBLIGACIONES	33
9. CONCEPTO Y ESTRUCTURA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL	35
10. RESPONSABILIDAD CIVIL Y PENAL	42
11. RESPONSABILIDAD CIVIL Y COMERCIAL	44
12. RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL	46
12.1. Introducción	46
12.2. Terminología	46
12.3. Criterios de distinción	47
12.4. Aplicaciones	54
12.5. Compatibilidad de responsabilidades	68

PARTE II

ESTRUCTURA DEL DELITO O CUASIDELITO
CIVIL

CAPITULO I

GENERALIDADES

13. LA INDIVISIBLE UNIDAD DEL DELITO O CUASIDELITO CIVIL	79
14. ASPECTOS DEL DELTO O CUASIDELITO CIVIL	79
15. GRAFICA EXPLICATIVA	82

CAPITULO II

EL DAÑO

	<i>Págs.</i>
16. INTRODUCCION	83
17. EL DAÑO COMO PRIMER ASPECTO DEL DELITO O CUASIDELITO CIVIL	84
18. CONCEPTO DEL DAÑO	85
19. CONTENIDO DEL DAÑO	87
20. CARACTERES DEL DAÑO	90
21. CATEGORIZACION DEL DAÑO	94

CAPITULO III

EL NEXO CAUSAL

22. INTRODUCCION	101
23. NOCION DE NEXO CAUSAL	101
24. DUALIDAD DEL VINCULO DE CAUSALIDAD	102
25. CARACTERES DEL NEXO CAUSAL	103
26. CAUSALIDAD Y CULPABILIDAD	103
27. NOCION DE CONCAUSALIDAD	104
28. EL REGIMEN DE LA CONCAUSA EN NUESTRO DE- RECHO POSITIVO	107

CAPITULO IV

EL ACTO ILICITO - CULPOSO

29. INTRODUCCION	111
------------------------	-----

SECCIÓN I

LA IMPUTABILIDAD

	Págs.
30. GENERALIDADES	113
31. NOCION DE IMPUTABILIDAD	113
32. FUNDAMENTO DE LA IMPUTABILIDAD	114
33. CAPACIDAD E IMPUTABILIDAD	115
34. LA IMPUTABILIDAD EN NUESTRO DERECHO	115
35. LA IMPUTABILIDAD DE LAS PERSONAS JURIDICAS	116

SECCIÓN II

LA ILICITUD

36. GENERALIDADES	119
37. ANALISIS DEL ACTO JURIDICO — CONCEPTO	120
38. ANALISIS DE LA ILICITUD — CONCEPTO	120
39. DISCONFORMIDAD JURIDICA, ANTIJURIDICIDAD E ILICITUD	121
40. CONTENIDO DE LA OBLIGACION VIOLADA	123
41. LA ILICITUD EN NUESTRO ORDENAMIENTO JURIDICO	128

SECCIÓN III

LA CULPA

42. GENERALIDADES	131
43. DISTINCION ENTRE CULPA <i>LATO SENSU</i> Y <i>STRICTO SENSU</i>	132
44. LA CULPA <i>STRICTO SENSU</i> . EL CUASIDELITO CIVIL	132
44.1. Concepto de culpa	132

	<i>Págs.</i>
44.2. Unidad en el concepto de culpa	136
44.3. ¿Es posible la gradación de la culpa?	137
44.4. La culpa como elemento contingente o necesario de la responsabilidad extracontractual	137
44.5. La culpa en nuestro Derecho Positivo	139
45. EL DOLO Y EL DELITO CIVIL	140
45.1. Concepto de dolo	140
45.2. Caracterización del dolo	141
45.3. Trascendencia de la concurrencia de dolo y de culpa	144

SECCIÓN IV

EL ABUSO DE DERECHO

46. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	145
47. RAZON DE SER DEL INSTITUTO	146
48. CRITERIO PROPUESTO PARA ELIMINAR LA TEO- RIA DEL ABUSO DE DERECHO	147
49. CRITERIOS PROPUESTOS PARA CARACTERIZAR EL ABUSO DE DERECHO	149
49.1. Evoluciones subjetivas	149
49.2. Soluciones objetivas	151
49.3. Soluciones mixtas	152
49.4. Otras soluciones	153
50. CONCEPTO DE ABUSO DE DERECHO	153
51. ¿SE ENCUENTRA CONSAGRADO EN NUESTRO OR- DENAMIENTO JURIDICO EL ABUSO DE DERECHO?	155

PARTE III

EXENCION, ATENUACION Y TRANSFORMACION DE LA RESPONSABILIDAD

CAPITULO I

NOCIONES PRELIMINARES

	<i>Págs.</i>
52. GENERALIDADES	161
53. FUNDAMENTOS JURIDICOS DE LOS EXIMENTES ..	162
54. EVOLUCION DE LOS EXIMENTES Y ATENUANTES DE LA RESPONSABILIDAD	163

CAPITULO II

EXENCION DE LA RESPONSABILIDAD

55. FORMAS DE EXENCION	165
56. CAUSAS EXTRAÑAS	166
56.1. Caso fortuito y fuerza mayor	166
56.2. Hecho de la víctima — Autorresponsabilidad ..	168
56.3. Hecho de un tercero	171
57. INMUNIDADES	173
57.1. Legítima defensa	173
57.2. Estado de necesidad	174
57.3. Ejercicio de un derecho subjetivo preferente ..	175
57.4. Mandato legal	176
57.5. Error — Violencia — Dolo	176
57.6. Derecho de retención	176

CAPITULO II

ATENUACION DE LA RESPONSABILIDAD

	<i>Págs.</i>
58. CONCEPTO DE ATENUACION	179
59. FORMAS DE ATENUACION	179

CAPITULO IV

TRANSFORMACION DE LA RESPONSABILIDAD

60. LAS CLAUSULAS DE EXENCION Y LIMITACION DE RESPONSABILIDAD	183
61. EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD	185

PARTE IV

RESPONSABILIDADES ESPECIALES

CAPITULO I

RESPONSABILIDAD POR HECHO AJENO

Sección I

GENERALIDADES

62. INTRODUCCION	191
63. ¿POR QUE EXISTE ESTE INSTITUTO?	192
64. DIFERENTES REGIMENES DE RESPONSABILIDAD POR HECHO AJENO	193

SECCIÓN II

REGIMEN DE CONSAGRACION LEGAL

	<i>Págs.</i>
65. INTRODUCCION	197
66. FUNDAMENTO JURIDICO DE LA RESPONSABILIDAD POR HECHO AJENO	198
67. RESPONSABILIDAD DE LOS PADRES POR EL HECHO DE SUS HIJOS MENORES DE EDAD	201
67.1. Fundamento de la responsabilidad de los padres	202
67.2. Personas responsables	203
67.3. Requisitos para la responsabilidad de los padres	204
67.4. Presunción de la culpa de los padres por acto ilícito de sus hijos	208
68. RESPONSABILIDAD DE LOS TUTORES Y CURADORES POR EL HECHO DE LAS PERSONAS QUE VIVEN BAJO SU AUTORIDAD Y CUIDADO	209
69. RESPONSABILIDAD DE LOS DIRECTORES DE COLEGIO Y DE LOS MAESTROS ARTESANOS, POR EL DAÑO CAUSADO POR SUS ALUMNOS O APRENDICES	210
70. LA ACCION DE REVERSION	213

SECCIÓN III

REGIMEN DE CONSAGRACION JURISPRUDENCIAL

71. INTRODUCCION	213
72. FUNDAMENTO DE LA RESPONSABILIDAD DEL EMPRESARIO	216
73. PERSONAS RESPONSABLES	219
74. PERSONAS DE LAS CUALES SE RESPONDE	220
75. REQUISITOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL EMPRESARIO	220

CAPITULO II
RESPONSABILIDAD POR HECHOS DE
LAS COSAS

SECCIÓN I

GENERALIDADES

	<i>Págs.</i>
76. INTRODUCCION	227
77. EVOLUCION DEL INSTITUTO	228
78. EL REAL ASIEN TO DE LA RESPONSABILIDAD POR HECHO DE LAS COSAS	229
79. REGIMEN GENERAL DE LA RESPONSABILIDAD POR EL HECHO DE LAS COSAS	223
80. PLAN DEL CAPITULO	236

SECCIÓN II

REGIMEN DE CONSAGRACION LEGAL

81. RESPONSABILIDAD POR EL DAÑO CAUSADO POR ANIMALES	237
81.1. La dualidad de regímenes jurídicos en materia de daños causados por animales	237
81.2. Responsabilidad por el daño causado por animales no feroces	238
81.3. Responsabilidad por el daño causado por animales feroces	246
82. RESPONSABILIDAD POR RUINA DE EDIFICIOS ...	247
82.1. Introducción	247
82.2. Concepto de edificio	248
82.3. Concepto de ruina	248
82.4. Personas responsables	251
82.5. Régimen de la responsabilidad por el daño causado por la ruina de los edificios	254

	<i>Págs</i>
83. RESPONSABILIDAD POR LAS COSAS QUE CAEN DESDE LA PARTE SUPERIOR DE UN EDIFICIO	257

SECCIÓN III

REGIMEN DE CONSAGRACION JURISPRUDENCIAL (TEORIA GENERAL DE LA RESPONSABILIDAD POR HECHO DE LAS COSAS)

84. INTRODUCCION	259
85. COSAS POR LAS CUALES SE RESPONDE	260
85.1. Distinción entre cosas muebles e inmuebles ...	260
85.2. Distinción entre cosas peligrosas y no peligrosas	262
85.3. Conclusiones	263
86. LA COSA DEBE HABER CAUSADO EL DAÑO	264
86.1. Criterio de la inercia	264
86.2. Criterio del ejercicio de actividades peligrosas	265
86.3. Criterio del hecho autónomo de la cosa	266
86.4. Criterio del hecho activo de la cosa	269
86.5. Conclusiones	269
87. OTROS CARACTERES DEL HECHO DE LA COSA ..	271
88. PERSONAS RESPONSABLES POR HECHO DE LA CO- SA	274
88.1. Teoría de la guarda jurídica	274
88.2. Teoría de la guarda material	275
88.3. Teoría de la guarda intelectual	276
88.4. Teoría del aprovechamiento económico de la cosa	277
88.5. El problema de la guarda en nuestro ordena- miento jurídico	278
88.6. Determinación del sujeto responsable	280

SECCIÓN IV

RESPONSABILIDAD POR ACCIDENTES DE AUTOMOVILES

89. INTRODUCCION	283
------------------------	-----

	<i>Págs.</i>
90. CONCEPTO DE AUTOMOVIL	284
91. EL AUTOMOVIL Y EL MUNDO MODERNO	286
92. PELIGROSIDAD DEL AUTOMOVIL	287
93. REGIMEN JURIDICO DE RESPONSABILIDAD POR ACCIDENTES DE AUTOMOTORES	288
94. RESPONSABILIDAD SIN CULPA EN MATERIA DE ACCIDENTES DE AUTOMOTORES	290
95. RESPONSABILIDAD EN CASO DE COLISION DE VEHICULOS	293
95.1. Diferencias entre el régimen del art. 1319 y del art. 1324 in final	293
95.2. Teorías que sostienen la aplicación del art. 1319	294
95.3. Teorías que sostienen la aplicación del art. 1324	295
95.4. Conclusiones	297
96. CASUISTICA EN MATERIA DE ACCIDENTES DE AUTOMOTORES	300
97. LA LICENCIA DE CONDUCTOR	303
98. SENTIDO DE LA CIRCULACION DE LOS VEHICU- LOS	304
99. LA MANIOBRA DE ADELANTAMIENTO	305
100. LA VELOCIDAD Y SUS LIMITES	306
101. EL CASO DE "CHOQUE DE ATRAS"	308
102. RESPONSABILIDAD POR ENCANDILAMIENTO	309
103. CAMBIO DE LUCES DE LOS SEMAFOROS	310
104. LA PREFERENCIA EN LOS CRUCES	311

PARTE V

CONSECUENCIAS DE LA RESPONSABILIDAD
EXTRA CONTRACTUAL

CAPITULO I

LA ACCION DE RESPONSABILIDAD
EXTRA CONTRACTUAL

	<i>Págs.</i>
105. INTRODUCCION	323
106. SUJETOS ACTIVOS DE LA ACCION	324
107. LA CONCUBINA COMO SUJETO ACTIVO DE LA ACCION DE RESPONSABILIDAD	326
108. TITULARES POR TRANSMISION	328
108.1. Transmisión a los herederos	329
108.2. Transmisión a los acreedores de la víctima ...	329
108.3. Transmisión por cesión de derechos	330
108.4. Subrogación legal del asegurador y de la sociedad de asistencia. que ha efectuado concretamente la reparación, de los daños provocados por el ofensor	330
109. SUJETOS PASIVOS DE LA ACCION DE RESPONSABILIDAD	331
109.1. Transmisibilidad pasiva	331
109.2. Pluralidad de sujetos pasivos: responsabilidad solidaria	332
109.3. Acción directa de la víctima contra el asegurador civil del responsable	333
110. TRIBUNAL COMPETENTE PARA CONOCER EN LA ACCION DE RESPONSABILIDAD	336
111. INFLUENCIA DE LA SENTENCIA PENAL SOBRE LA ACCION CIVIL	339
112. EXTINCION DE LA ACCION DE RESPONSABILIDAD	340

CAPITULO II

LA REPARACION DEL DAÑO

SECCIÓN I

CONCEPTO DE REPARACION

	<i>Págs.</i>
113. GENERALIDADES	341
114. LA REPARACION COMO SANCION	342
115. LA OBLIGACION DE REPARAR	343
116. PENA Y REPARACION	344
117. PLANTEAMIENTOS TERMINOLOGICOS	345
117.1. Reparación e indemnización	345
117.2. Reparación: resarcimiento y restitución	345
118. OTRAS CONSECUENCIAS CIVILES DIFERENTES A LA RESPONSABILIDAD POR DAÑO	346
119. REGIMEN LEGAL EN MATERIA DE REPARACION DEL DAÑO EXTRA CONTRACTUAL	347

SECCIÓN II

CONTENIDO Y LIMITES DE LA REPARACION

120. CONTENIDO DEL RESARCIMIENTO	351
120.1. Daño emergente y lucro cesante	351
120.2. Análisis del art. 1323	353
120.3. Daño e intereses	354
120.3.1. Intereses moratorios por los daños y perjuicios compensatorios	355
120.3.2. Intereses moratorios por los daños y perjuicios reconocidos por el juez ..	356
120.3.3. ¿Desde cuándo se devengan los inte- reses?	356
120.4. Costos y costas	359

	<u>Págs.</u>
121. LIMITES DE LA REPARACION	360

SECCIÓN III

AVALUACION Y FORMAS DE REPARACION

122. GENERALIDADES	362
123. CLASES DE AVALUACION	364
124. AVALUACION DEL PERJUICIO VARIABLE	365
124.1. Variaciones intrínsecas	366
124.2. Variaciones extrínsecas	369
124.2.1. El daño y la devaluación monetaria	370
124.2.2. La tesis nominalista	371
124.2.3. Obligaciones de valor y de dinero	372
124.2.4. Prueba de la devaluación	374
124.2.5. Liquidación de las obligaciones de valor	374
124.2.6. Obligaciones de valor e intereses ..	375
124.2.7. Conclusiones	376
125. FORMAS DE REPARAR EL DAÑO	378
125.1. Reparación en forma específica	378
125.2. Reparación por equivalente	380
126. CUMULO DE REPARACIONES	381

SECCIÓN IV

FORMAS PARTICULARES DE REPARACION

127. GENERALIDADES	387
128. REPARACION DEL DAÑO MORAL	388
128.1. ¿Puede el daño moral ser objeto de reparación?	388
128.2. Naturaleza de la reparación del daño moral ..	393
128.3. Determinación de la cuantía del daño moral ..	397
128.4. El daño moral de las personas jurídicas	397

	<i>Págs.</i>
128.5. La reparación del daño moral en nuestro derecho	398
129. REPARACION DEL DAÑO PERSONAL	401
ADENDA	403
OBRAS Y ARTICULOS CONSULTADOS	407